

UNIVERSIDAD NACIONAL MAYOR DE SAN MARCOS

FACULTAD DE DERECHO Y CIENCIA POLÍTICA

E.A.P. DE DERECHO

**Análisis del régimen legal de la factura conformada, su
eficacia y propuestas para incentivar su utilización
dentro del mercado peruano a fin de darle celeridad y
seguridad jurídica a las operaciones crediticias de
tráfico comercial hacia el impulso del financiamiento
empresarial**

TESIS

Para optar el Título Profesional de Abogado

AUTOR

Giovanna Leonidas Palacios Pajar

ASESOR

Víctor Toro Llanos

Lima, Perú

2011

A tí mamá porque desde antes que empiece a caminar soñabas con este día, me contagiaste tus sueños y me motivaste con tu ejemplo, supiste luchar ardua y silenciosamente para vivir este día conmigo. Te amo

A mi papá, a mis hermanos y a mis sobrinos por ser mi alegría, regalarme momentos gratos y enseñarme a vivir bien. Los amo

A ti que me guiaste, me enseñaste y me apoyaste; a tí por confiar en mi capacidad y considerarme especial y a ti por permitirme compartirte mis alegrías y tristezas.

A mi querido San Marcos, por darme la dicha de ser parte de su historia y tener buenos mentores.

INDICE GENERAL

CARÁTULA
DEDICATORIA
INDICE GENERAL
INTRODUCCIÓN

PRIMERA PARTE EL PROBLEMA, MARCO TEÓRICO Y METODOLOGÍA

CAPÍTULO I EL PROBLEMA

- 1. PLANTEAMIENTO, FORMULACIÓN Y SISTEMATIZACIÓN DEL PROBLEMA**
 - 1.1. PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA
 - 1.2. FORMULACIÓN DEL PROBLEMA
 - 1.3. SISTEMATIZACIÓN DEL PROBLEMA
- 2. OBJETIVOS DE LA INVESTIGACIÓN**
 - 2.1. OBJETIVOS GENERALES
 - 2.2. OBJETIVOS ESPECÍFICOS
- 3. JUSTIFICACIÓN E IMPORTANCIA DE LA INVESTIGACIÓN**
 - 3.1. JUSTIFICACIÓN
 - 3.2. IMPORTANCIA

CAPÍTULO II

MARCO TEÓRICO

1. ANTECEDENTES DEL ESTUDIO

1.1. EN EL ÁMBITO JURÍDICO

1.2. EN EL ÁMBITO SOCIAL

2. BASES TEÓRICAS

2.1. CONSIDERACIONES GENERALES

2.1.1. CUESTIONES PREVIAS SOBRE LA TEORÍA GENERAL DE LOS TÍTULOS VALORES

2.1.2. DEFINICIÓN DE TÍTULOS VALORES O VALORES NEGOCIABLES

2.1.3. NATURALEZA JURÍDICA DE LOS VALORES NEGOCIABLES

2.1.4. PRINCIPIOS DE LOS VALORES NEGOCIABLES

2.1.4.1. PRINCIPIO DE INCORPORACIÓN

2.1.4.2. PRINCIPIO DE LITERALIDAD

2.1.4.3. PRINCIPIO DE AUTONOMÍA

2.1.4.4. PRINCIPIO DE LEGITIMACIÓN

2.1.4.5. PRINCIPIO DE CIRCULACIÓN

2.1.5. CARACTERÍSTICAS DE LOS TÍTULOS VALORES

2.1.5.1. FORMALIDAD

2.1.5.2. RELACIÓN CAUSAL Y RELACIÓN CAMBIARIA

2.2. LA FACTURA CONFORMADA EN ESTUDIO

2.3. NATURALEZA JURÍDICA

2.4. DEFINICIÓN

2.5. CARACTERÍSTICAS

2.6. FUNCIÓN

2.7. REQUISITOS PARA SU EMISIÓN

2.8. CONFORMIDAD DE LA FACTURA COMERCIAL

2.9. CIRCULACIÓN DE LA FACTURA COMERCIAL

2.10. VENCIMIENTO Y PAGO

- 2.11. ACCIONES CAMBIARIAS PARA EL COBRO DE LA FACTURA CONFORMADA**
- 2.12. EXCEPCIONES CAMBIARIAS**
- 2.13. ACCIONES EXTRACAMBIARIAS**
- 2.14. PROTESTO**

3. DEFINICIÓN DE TERMINOS

CAPÍTULO III DISEÑO METODOLÓGICO

- 1. TIPO DE NIVEL DE INVESTIGACIÓN**
 - 1.1. TIPO DE INVESTIGACIÓN**
 - 1.2. NIVEL DE INVESTIGACIÓN**
- 2. METODOLOGÍA DE LA INVESTIGACIÓN**
- 3. DISEÑO DE LA INVESTIGACIÓN**
- 4. UNIVERSO Y MUESTRA**
- 5. TÉCNICAS E INSTRUMENTOS**
 - 5.1. TÉCNICAS E INSTRUMENTOS DE RECOLECCIÓN DE INFORMACIÓN**
 - 5.2. PROCEDIMIENTOS DE DATOS**
- 6. PLAN DE ANÁLISIS**

SEGUNDA PARTE
FORMULACIÓN, RESULTADO Y VERIFICACIÓN DE LA HIPÓTESIS

CAPÍTULO IV
FORMULACIÓN DE LA HIPÓTESIS

- 1. FORMULACIÓN DE LA HIPÓTESIS**
- 2. VARIABLES DE LA HIPÓTESIS**
- 3. OPERACIONALIZACIÓN**

CAPÍTULO V
VERIFICACIÓN Y PRUEBA DE LA HIPÓTESIS

- 1. TABULACIÓN Y ANÁLISIS DE LAS ENCUESTAS**
 - 1.1. TABULACIÓN DE ENCUESTAS DIRIGIDAS A LAS IMPRENTAS**
 - 1.1.1. CARACTERÍSTICAS Y FUENTES.**
 - 1.1.2. RESULTADOS**
 - 1.1.3. ANÁLISIS DE RESULTADOS.**
 - 1.2. TABULACIÓN DE ENCUESTAS DIRIGIDAS A LAS EMPRESAS COMERCIALIZADORAS DE BIENES MUEBLES**
 - 1.2.1. CARACTERÍSTICAS Y FUENTES**
 - 1.2.2. RESULTADOS**
 - 1.2.3. ANÁLISIS DE RESULTADOS**
- 2. ANÁLISIS DEL RÉGIMEN LEGAL ACTUAL DE LA FACTURA CONFORMADA**
 - 2.1. INTRODUCCIÓN**
 - 2.2. LA DENOMINACIÓN DE FACTURA CONFORMADA**
 - 2.3. DEFINICIÓN DE FACTURA CONFORMADA**
 - 2.4. CARACTERÍSTICAS PRINCIPALES ESTABLECIDAS EN LA LEY**
 - 2.5. REQUISITOS FORMALES**
 - 2.5.1. REQUISITOS FORMALES ESENCIALES**

2.5.2. REQUISITOS NO ESENCIALES

2.6. LOS VENCIMIENTOS

2.7. ESTRUCTURA DE LA RELACIÓN CAMBIARIA EN LA FACTURA CONFORMADA

2.8. EXCEPCIONES DEL OBLIGADO PRINCIPAL

2.9. PLAZO PARA EL PAGO

2.10. PACTO DE INTERESES

2.11. NORMAS APLICABLES

2.12. DEFICIENCIAS DE LA REGULACIÓN ACTUAL SOBRE LA FACTURA CONFORMADA

2.13. DIFERENCIAS Y VENTAJAS DE LA FACTURA CONFORMADA FRENTE A LA LETRA DE CAMBIO, EL PAGARÉ Y LA FACTURA COMERCIAL

2.14. LA FACTURA NEGOCIABLE COMO NUEVO TÍTULO VALOR EN EL PERÚ: ANÁLISIS DE LA NUEVA LEY 29623

2.15. DEFICIENCIAS DE LA NUEVA REGULACIÓN ACTUAL SOBRE LA FACTURA NEGOCIABLE

CONCLUSIONES

RECOMENDACIONES

PROPUESTAS

BIBLIOGRAFÍA

ANEXOS

INTRODUCCIÓN

La vida económica moderna sería incomprensible sin la variada gama de valores negociables existentes actualmente. La globalización y el avance de las invenciones técnicas han forzado la creación de otros medios jurídicos modernos sin los cuales las relaciones comerciales tomarían necesariamente otro aspecto. Parafraseando a Ascarelli, *podemos decir que gracias a los valores negociables en el mercado moderno se pueden movilizar las riquezas en masa y con rapidez, gracias a ellos también el derecho ha podido vencer el tiempo y el espacio transportando con mayor facilidad bienes distantes y materializando en el presente las posibles riquezas futuras.*

La Factura conformada es, sin duda alguna, parte importante de este conglomerado de instrumentos modernos, la particularidad de su derecho de crédito, intrínsecamente ligado a las operaciones mercantiles, puede consentir su movilización y su liquidez, incluso en mejores condiciones que otros valores negociables.

En sus inicios los creadores de la factura conformada necesitaban un documento jurídico que haga ágiles y seguras sus operaciones de intercambio mercantil con pago a plazos, así aprovecharon la utilización generalizada de las facturas comerciales y para evitar complicar su utilización le crearon un duplicado que tuvo efectos jurídicos. De aquí que la primera función que cumplió la factura conformada estuvo dirigida al revestimiento de seguridad a las operaciones mercantiles al crédito. Esta cualidad unida a la posibilidad de hacer líquido el crédito incorporado en la misma hizo de ella un instrumento muy beneficioso para la economía.

Todo ello, motivó a que países como el nuestro, adoptaran este instrumento en sus regulaciones, es así que -con matices diferentes al modelo original- se colocó al mercado peruano la denominada “Factura Conformada”, que hasta la actualidad no ha sido recurrida por los comerciantes.

El propósito principal de esta investigación es analizar el régimen peruano de la factura conformada, descubrir sus deficiencias y encontrar alternativas para mejorarlo. Para ello, he considerado conveniente basar mi investigación en un análisis detallado de la realidad del mercado peruano, así como en un análisis detallado de la regulación nacional de la factura conformada.

Considerando lo anterior, esta investigación constará de dos partes la primera está encaminada a desarrollar el problema planteado, el marco teórico y la metodología a utilizar en la investigación.

La segunda parte, esta conformada por el sustento teórico - práctico de la investigación, que se desarrollará con la verificación y la prueba de las hipótesis a través de una tabulación de encuestas y del análisis de las regulaciones nacionales sobre la materia.

Para finalizar esta investigación se han elaborado propuestas y recomendaciones basadas en las conclusiones a las que se han llegado luego del desarrollo de la investigación.

Esta investigación permitirá tener una visión más práctica y real de la problemática de la factura conformada en el Perú y será de utilidad para quienes deseen impulsar este instrumento en nuestro país.

PRIMERA PARTE

EL PROBLEMA, MARCO TEÓRICO Y METODOLOGÍA

CAPÍTULO I

EL PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA

1. PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA, FORMULACIÓN Y SISTEMATIZACIÓN DEL PROBLEMA

1.1. PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA

La inquietud por desarrollar esta tesis nace desde los cursos de títulos valores, en donde se estudiaron las diferentes figuras creadas por el mercado, sus características, modalidades y las funciones que cumplen dentro de las relaciones comerciales para darle mayor dinamismo al tráfico comercial.

Uno de los títulos valores que se tocó ver fue la *Factura Conformada*, se trataba de un instrumento con una funcionalidad significativa porque resguardaba, según la ley, todas las operaciones al crédito sobre bienes y servicios que se comercializaban a la orden del día. Se trataba, de un título valor encuadrado en una figura jurídica comercial de mucha utilización por los agentes del mercado, como lo es la transferencia de bienes muebles. A primera vista, este título valor podría tener una diversidad de funcionalidades y sería el instrumento perfecto para resguardar dichas operaciones. Sin embargo, su regulación en nuestro país ha sido tan ineficiente que ni siquiera se ha podido dar a conocer en que consiste este título valor.

Mi experiencia laboral (en el área de créditos y cobranzas) dentro del rubro de comercialización de bienes muebles, me ha permitido saber de que una de las políticas crediticias adoptadas por las empresas para dotar de seguridad sus operaciones comerciales al crédito es la utilización de los títulos valores (debido a sus características propias). Sin embargo, con toda la significancia que tendría la factura conformada para estos casos, su utilización brilla por su ausencia.

Así también me he podido percatar que existen casos en los que las empresas (especialmente las micro y pequeñas empresas) al momento de asignar un crédito a sus clientes, en la mayoría de los casos, no respaldan sus operaciones con la emisión de títulos valores, utilizando solamente la factura comercial, que es un documento con meras implicancias tributarias y con simples efectos jurídicos probatorios, distinta a los títulos valores, tornándose así poco segura la operación comercial. Esto se da en razón de que se prefiere evitar la realización de acciones administrativas engorrosas que trae consigo la utilización de títulos valores u otros documentos de crédito. A esto se suma -y con más razón para el caso de las MYPES- la situación de desventaja que algunas empresas tienen para la negociación de las condiciones de los créditos, pues las grandes empresas imponen sus políticas de crédito obviando en todo momento la utilización de títulos valores.

Para iniciar esta investigación he decidido tomar una visión diferente de la función de la factura conformada para el problema a plantear, que estará relacionada con los procedimientos a seguir cuando se realizan operaciones al crédito entre las empresas. Así tenemos que al momento de permitir la realización de una operación al crédito las empresas pueden optar por dos alternativas a saber: La utilización o no de títulos valores que respalden sus operaciones comerciales. De aquí, según la alternativa elegida por las empresas podemos distinguir dos procedimientos:

i. **Operaciones sin respaldo de títulos valores.-** La condición de crédito establecida es la simple emisión de una factura comercial con un plazo para el pago del importe consignado, el procedimiento es simple, basta con la entrega de la factura (al comprador) y la constancia de haber hecho entrega de la mercadería (guía de remisión). El comprador luego de recibida la factura y la guía de remisión como constancia de recibida la mercadería, se dará un plazo de 30 días para cancelar dicha factura. Este procedimiento sencillo y rápido no es del todo adecuado, pues las facturas, en caso de no ser pagadas, representarán solo un medio probatorio de una deuda pendiente de pago más no tienen el respaldo que tienen los títulos valores, es decir, mérito ejecutivo.

ii. **Operaciones con respaldo de títulos valores.-** Cuando la condición para venta al crédito -además de la emisión de la factura comercial- es la emisión de títulos valores¹ (como el cheque o la letra de cambio) u otro documento bancario (carta fianza, carta de crédito), se tiene que adicionar a la entrega de la factura, la contra entrega de un cheque o letra de cambio (según sea el caso), en canje, por un monto igual al estipulado en la factura. Esta contra entrega constituye en muchas ocasiones una traba en las operaciones comerciales, debido a que en todos casos existe una gestión administrativa adicional que comprende procedimientos engorrosos que toman tiempo y dinero, especialmente cuando se trata de hacer que las grandes empresas acepten los títulos valores. Es por ello, que en este contexto encontramos una desconexión entre dos principios comerciales que no pueden coexistir en este tipo de operaciones: La *celeridad y la seguridad jurídica* de las operaciones comerciales.

Es aquí donde empiezo a plantear mi primera interrogante sobre el tema ¿Cómo hacer que confluyan la seguridad jurídica y la celeridad de la

¹ Que normalmente se dan con clientes a quienes no se les tiene mucha confianza para el otorgamiento de créditos, por lo que esa condición constituye una forma de aminorar el riesgo de incumplimiento.

operatividad comercial en las operaciones comerciales al crédito para coadyuvar con el mejoramiento del tráfico mercantil en el Perú?

Considero que, con la utilización de la factura conformada en sus reales dimensiones, con una adecuada regulación y su debida difusión se podrá dar solución a este problema. Para que ello se dé, primero es necesario conocer si efectivamente ésta ha fracasado en el mercado nacional y cuáles son las verdaderas causas de su fracaso, además analizar que necesidades tienen los operadores del mercado y cuales son los problemas de su aplicación.

Todo ello me permitirá desarrollar la solución al problema principal planteado, encontrando la forma de conectar la seguridad jurídica y la celeridad de la operatividad comercial en las operaciones comerciales al crédito para para coadyuvar con el mejoramiento del tráfico mercantil en el Perú. Así mismo me permitirá aplicar una de las más importantes funciones de la factura conformada como lo es el de la capacidad de servir de instrumento de financiación de empresas que es una función que ha sido muy considerada por el operador jurídico en las regulaciones sobre la factura conformada.

1.2. FORMULACIÓN DEL PROBLEMA:

Pregunta Principal

- ¿Cómo hacer que confluyan la seguridad jurídica y la celeridad de la operatividad comercial en las operaciones comerciales al crédito a partir de la eficacia de la regulación de la factura conformada en pro del mejoramiento del tráfico mercantil en el Perú?

Preguntas Secundarias

- ¿Cuál es el grado de eficacia en el mercado peruano de la regulación de la factura conformada el ordenamiento jurídico peruano?
- ¿Cuáles son las razones que determinan la ineficacia de la factura conformada en el tráfico mercantil del mercado peruano?
- ¿Qué medidas se tienen que tomar para incentivar la eficacia de la regulación de la factura conformada en el tráfico mercantil del mercado peruano?
- ¿Cuales serian los beneficios de la utilización de la factura conformada en el mercado peruano?

1.3. SISTEMATIZACIÓN DEL PROBLEMA

Este trabajo se orienta principalmente en demostrar que la factura conformada es el instrumento que permitirá la confluencia de la seguridad jurídica y la celeridad en las operaciones comerciales al crédito para ello buscaré demostrar su ineficacia en el mercado peruano y determinaré las razones de la misma, para luego proponer medidas incentivadoras de su utilización. Por ello sistematizaré nuestra investigación de la siguiente manera:

- a) Realizaré encuestas a 10 imprentas en la ciudad de Lima para determinar qué tipo de formatos impresos de títulos valores les solicitan las empresas a fin de demostrar la no utilización de la factura conformada.
- b) Realizaré encuestas a pequeñas empresas domiciliadas en la ciudad de Lima y que trabajen con financiamientos directos a sus clientes (mínimo de 10 y máximo de 30 empresas), a fin de encarar nuestra

realidad social en cuanto al grado de eficacia y al grado de conocimiento sobre la factura conformada.

c) Haré un análisis de la regulación actual de la factura conformada, con el fin de encontrar las características principales de nuestra regulación, las falencias en la misma y su distinción con otros títulos valores, para luego proponer una nueva política regulatoria que permita su eficiente utilización.

d) A partir de los resultados de las encuestas, del análisis propuesto y de la información relevante recabada de entrevistas, analizaré los problemas planteados y contrastaré toda la información obtenida (dogmática y de campo) con mi hipótesis. Y luego daré mis conclusiones finales o tesis del problema planteado, a esto se unirá una serie de propuestas y recomendaciones que consideraré necesarias para poder realizar un pequeño aporte al mundo jurídico (de ser el caso podré sustentar o proponer un proyecto de ley).

2. OBJETIVOS DE LA INVESTIGACIÓN

2.1. OBJETIVOS GENERALES

- Demostrar que la factura conformada es el instrumento idóneo para hacer que confluyan la seguridad jurídica y la celeridad en la operatividad comercial en pro del mejoramiento del tráfico mercantil peruano.

2.2. OBJETIVOS ESPECÍFICOS

- Demostrar la ineficacia de la regulación de la factura conformada en el tráfico mercantil del mercado peruano.

- Conocer son las causas de la ineficacia de la factura conformada en el tráfico mercantil del mercado peruano.
- Proponer medidas incentivadoras hacer eficaz la regulación de la factura conformada en el tráfico mercantil peruano.
- Impulsar el financiamiento empresarial a través de las operaciones bancarias con las facturas conformadas

3. JUSTIFICACIÓN E IMPORTANCIA DE LA INVESTIGACIÓN

3.1. JUSTIFICACIÓN

La utilización de los títulos valores en el tráfico mercantil ha hecho que las negociaciones en el mercado se realicen de una manera rápida y segura. Los títulos valores son instrumentos creados especialmente para hacer un mercado eficiente en lo que respecta a las negociaciones comerciales.

Las operaciones comerciales al crédito en el Perú sobre bienes muebles, en muchas ocasiones están desprovistas de seguridad jurídica y cuando no es así están envueltas en un procedimiento engorroso que entorpece el tráfico comercial. Encontrar en la factura conformada un instrumento para juntar ambos requerimientos en pro del mejoramiento del tráfico comercial peruano es de vital importancia para todos los operadores del mercado (empresarios, compradores, vendedores y hasta el propio estado).

Adicionalmente a ello, estoy casi convencida de que podemos encontrar en la utilización de la factura conformada otras ventajas que no se enmarcarán necesariamente en un ámbito jurídico o económico, sino que podrían enmarcarse en un ámbito tributario o contable.

3.2. IMPORTANCIA

Muchos empresarios en algunas ocasiones ven trabadas sus operaciones comerciales por engorrosos trámites administrativos y, en otros casos, ven desamparadas sus expectativas de cobro por no utilizar títulos valores. La utilización de la factura conformada permitirá tener celeridad y seguridad en las operaciones comerciales al crédito lo que propiciará un buen clima en el tráfico comercial peruano. Encontrar un instrumento que, al mismo tiempo que haga rápidas las operaciones al crédito, permita darles una seguridad jurídica a las mismas, hará que las empresas se beneficien sustancialmente en tanto que podrán hacer efectivo su cobro con celeridad y además podrán recurrir a mecanismos ágiles y cómodos de financiamiento que vayan de acuerdo a sus posibilidades.

Por otro lado y más específicamente, en el marco nacional, existe la necesidad de apoyar a las empresas peruanas, que en su mayoría son MYPES que, si bien es cierto, están incrementándose con el paso de los años², tienen ciertos problemas para acceder a fuentes de financiamiento tradicionales, en ese sentido el éxito de la utilización de las facturas conformadas hará posible que estas micro y medianas empresas puedan verse provistas de liquidez para su desarrollo y expansión.

1.4.- LIMITACIONES DE LA INVESTIGACIÓN

La mayor limitación es la falta de recursos económicos y tiempo, para finalizar a tiempo esta investigación

² Y es que en el Perú, se han dado muchos incentivos a la formalización de empresas desde julio del 2007 hasta noviembre del año 2010 el número de contribuyentes activos registrados por la Superintendencia Nacional de Administración Tributaria (Sunat) pasó de tres millones trescientos mil a cinco millones nueve mil. Ello significó un incremento de 53% entre julio de 2007 y noviembre de 2010.

CAPITULO II

MARCO TEÓRICO

1. ANTECEDENTES DEL ESTUDIO

1.1. EN EL ÁMBITO JURÍDICO

En el Perú la factura conformada es un título valor relativamente nuevo ya que fue reconocido en nuestro ordenamiento jurídico a partir del año 2000, sin embargo, a nivel internacional ésta no viene siendo tan novedosa ya que su uso (con algunos matices) data de años en otros países como Portugal, Uruguay, Italia y Brasil que han sido los primeros en utilizarla, resultando ser un instrumento útil para el desarrollo de su comercio.

La difusión de este título valor en los países latinoamericanos se debe al "Proyecto de Ley Uniforme de Títulos Valores para América Latina" elaborado por el Instituto para la Integración de América Latina (INTAL) - organismo especializado del Banco Interamericano de Desarrollo (BID)- el mismo que le da el nombre de **factura cambiaria** y que para aquellos especialistas que debatieron este proyecto era la denominación más adecuada.

En el Perú, el primer referente sobre la factura conformada estuvo plasmado en el artículo 237 de la Ley 26702 de 1997 (Ley General del Sistema Financiero y del Sistema de Seguros y Orgánica de la Superintendencia de Banca y Seguros), que establecía que *“La Factura Conformada es un título valor que representa bienes entregados y no*

pagados, debidamente suscrita por el deudor en señal de conformidad en cuanto a la entrega de los bienes allí precisados, su valor y la fecha de pago de la factura... Es emitida por el acreedor, y puede ser endosada a terceros. Incluye la descripción de los bienes objeto de la transferencia, que quedan afectos a la prenda global y flotante a que se refiere el artículo 231... Apareja ejecución en vía directa contra el deudor, quien queda constituido en depositario de los bienes transferidos por la misma, afectos a la referida prenda. La acción en vía de regreso se regirá por los términos del endoso.”

Luego, con la Ley 27287 del 2000 (Ley de Títulos Valores), el legislador peruano realiza una regulación específica y detallada sobre la misma en sus artículos 163 a 171. Los términos en los cuales se la reconoció en esta Ley, fueron en general los mismos que se estipularon en el Artículo 237º de la Ley GSF, haciendo la precisión de que su utilización solo estaba limitada a las operaciones de pagos a plazo de los contratos de compraventa o cualquier otra modalidad de transferencia de propiedad de bienes, susceptibles a la necesaria constitución de garantía prendaria. Con la constitución de una garantía prendaria sobre los bienes, estas regulaciones le dieron una característica singular a la factura conformada peruana que no se le había dado en ningún otro país, por lo que se tuvo mucha expectativa al momento de su lanzamiento, sin embargo esta particularidad fue la razón –para muchos- de su fracaso, en tanto que con ello existía mucho perjuicio para el deudor de la factura.

En el año 2004, por Ley N°28203, Ley que promueve el financiamiento a través de la factura conformada, se modificó el tratamiento de la factura conformada, ampliando su utilización a la prestación de servicios y eliminando la constitución de una garantía prendaria sobre las mercaderías transferidas, que se decía, venía siendo una contrariedad para los potenciales operadores del instrumento y la causa del fracaso de la misma.

A pesar de que la mencionada Ley estuvo destinada a impulsar la utilización de la factura conformada, sus propósitos no se cumplieron en tanto que hasta la actualidad, ésta no ha sido utilizada por los operadores del tráfico comercial peruana.

Actualmente, en el afán de acabar con el problema de la factura conformada y promover el financiamiento de las MYPES, el ejecutivo ha creado un nuevo título valor denominado “**Factura Negociable**”. Así, El 7 de diciembre del año 2010, se publicó la Ley 29623 -Ley que promueve el financiamiento a través de la Factura Comercial- por el cual se estableció que las facturas comerciales y recibos por honorarios podrán ser utilizados como título valor para ser transferidas y cobradas a favor de los proveedores de bienes o servicios que las emitieron. Si bien es cierto éste ya no es un antecedente de la factura conformada es válido mencionarlo en este acápite en tanto que es un título valor muy ligado a la factura conformada y que, de ser eficiente, podría sustituirla completamente.

Cabe recalcar que la mención que se hace en ésta sección sobre las leyes vigentes de la factura conformada y la factura negociable nos sirven solo como referencia pues, más adelante, en esta investigación nos enfocaremos a analizarlas.

1.2. EN EL ÁMBITO SOCIAL

Desde su incorporación en la normatividad peruana no han habido trabajos de investigación sobre la factura conformada. He podido encontrar ensayos referidos a la misma que son meramente descriptivos por lo que no cuento con referencias nacionales de investigación sobre la misma.

Cuestión diferente ha sido al indagar en doctrina extranjera, en donde he podido encontrar archivos y libros importantes acerca de la factura

conformada o factura de crédito o factura cambiaria como la llamen en los diferentes países. La bibliografía proveniente especialmente de Argentina ha sido un gran referente para iniciar mi investigación, en tanto que su problema, para impulsar la utilización de la factura de crédito, ha sido muy parecido al que vivimos actualmente. Tanto Benelbáz como Paolantonio y Bergel han estudiado su regulación estableciendo parámetros doctrinarios interesantes de tal manera que incitan al investigador a realizar el mismo trabajo en su circunscripción.

2. BASES TEÓRICAS

El presente trabajo de investigación se centra básicamente en el instituto cambiario denominado FACTURA CONFORMADA. Este instrumento, que es un título valor que emite el vendedor en razón de una compraventa al crédito, está regulado por nuestra Ley de Títulos Valores como un título valor específico que reúne ciertas características propias de su naturaleza, así también como características generales propias de la categoría a la que pertenece: TÍTULOS VALORES.

Es por ello que en la presente sección desarrollaré los aspectos teóricos generales y específicos sobre la FACTURA CONFORMADA que me servirán de guía para la investigación.

2.1. CONSIDERACIONES GENERALES

2.1.1. CUESTIONES PREVIAS SOBRE LA TEORÍA GENERAL DE LOS TÍTULOS VALORES

Aunque la categoría de los **títulos valores** es, sin duda, una de las creaciones más formidables de la ciencia jurídica, suscita un permanente debate doctrinario.

En sus inicios tanto la doctrina como las regulaciones sobre la categoría de los títulos valores, se integraban de las diferentes referencias sobre cada título valor en particular, siendo que existían leyes dispersas sobre el tratamiento de cada título valor, la mayoría de las cuales seguían los prototipos de las regulaciones sobre la letra de cambio, el pagaré y el cheque. Aunque estas especies clásicas, se conocían ya bastante cuando se inició la codificación napoleónica, la noción de **título valor** todavía no había sido desarrollada. La gestación de la noción de títulos valores se dio en la doctrina alemana, que no era el punto de referencia para las legislaciones en ese entonces.

Es así que el derecho francés desarrolló una denominada Teoría Binaria sobre estos instrumentos, tomando las categorías principales a los **efectos de comercio** y a los **valores mobiliarios**, la que ha mantenido hasta hoy sin consentir una teoría que involucre ambas categorías como si fueran tuvieran un solo cauce.

La Teoría Unitaria, nacida del derecho alemán, cobró auge en el derecho continental con las definiciones de Brunher y Vivante que establecieron como eje fundamental para esta teoría, los principios de incorporación, literalidad y legitimidad e hicieron que hasta el día de hoy, en todas las regulaciones del derecho continental sobre los títulos valores, prevaleciera la Teoría Unitaria de los títulos valores.

Sin embargo, la filiación de los documentos cambiarios a una sola categoría general abre la discusión en cuanto a las diferencias existentes entre aquellas otras especies que en la dicotomía francesa corresponden a los valores mobiliarios. Por ello, la utilidad sistemática de la Teoría Unitaria es discutida debido a la escasa afinidad de los títulos con contenido crediticio con los de inversión y por lo difícil que resulta incluir los títulos nominativos sin forzar las nociones fundamentales. Así, principios tan brillantemente presentados por la doctrina clásica de los

títulos valores, como la legitimación por la posesión, la exhibición del documento para ejercer el derecho cartular y la traditio para transmitirlo, no pueden ser extendidos tal cual a aquellos instrumentos con tienen un derecho que consta en una anotación en cuenta.

Pese a todo, ello no ha hecho que esta Teoría sea inutilizada pues aún existen regulaciones se mantienen bajo esa Teoría, en tanto que existen rasgos definitorios o principios que siempre se mantendrán en la categoría de lo que en la doctrina continental denominamos como Teoría General de los Títulos Valores.

En el Perú, el legislador, siguiendo los parámetros establecidos por el Proyecto de Ley Uniforme de los Títulos Valores para America Latina, propuesto por el Instituto para la Integración de America Latina (INTAL), ha preferido utilizar la Teoría Unitaria sobre los títulos valores y considera dentro del paquete de títulos valores a los títulos valores materializados y a los desmaterializados (valores mobiliarios) el rasgo definitorio que le da nuestra Ley a estos instrumentos es el que estén destinados a la circulación y reúnan los requisitos formales y esenciales que, por imperio de la ley, les corresponda según su naturaleza.

Desde un punto de vista formal, los títulos valores pueden representarse en un soporte material (titulo) o en uno informatizado (la anotación en cuenta). En este universo de instrumentos, materializados o desmaterializados, la nueva Ley de Títulos Valores incluye a los valores mobiliarios.

Desde una perspectiva sustancial, o atendiendo a la funcionalidad que cumplen los títulos valores, en los países que no mantienen una teoría unitaria, como en España o Francia, los valores mobiliarios poseen un régimen propio, contrario a los llamados efectos de comercio (en Francia).

Aún cuando nuestra Ley no reconoce la categoría de “efectos de comercio” (como en el caso francés), es necesario que esta diferenciación se tenga en cuenta y que no se les incluya dentro una categoría denominada de los títulos valores sino más bien en una más amplia que las contenga adecuadamente, a fin de entender no solo el concepto propio de valor mobiliario, sino también su funcionalidad en contraste con los títulos valores propiamente dichos. Así, es importante considerar que la Ley de Títulos Valores peruana debería sufrir una variación en lo que respecta a su nomenclatura y a su regulación sistemática.

En lo que respecta a la nomenclatura, sabemos que los títulos valores hacen referencia solo a aquellos instrumentos representados en algún *título*, se entiende soporte físico o material (Títulos Valores), sin embargo existen otros instrumentos que no cuentan con un soporte físico o material que los represente, si no más bien se encuentran representados en anotaciones en cuenta (Valores Mobiliarios), pero que tienen la misma esencia por lo que su regulación y tratamiento deben ser similares. Todo ello conlleva a ofrecer otra denominación más adecuada que englobe ambas categorías, esta denominación es la de **Valores Negociables**.

Por otro lado en lo que respecta a su regulación, la Ley deberá reconocer a la categoría de los Valores Negociables como una categoría más amplia a la reconocida actualmente, dentro de la cual existan dos subcategorías que son la de los Títulos Valores y la de los Valores Mobiliarios, ambas deben contener una regulación general y otra específica que regule a detalle los instrumentos que las conforman, según sus características, de tal modo que los operadores tengan clara la distinción entre unas y otras.

2.1.2. DEFINICIÓN DE TÍTULOS VALORES O VALORES NEGOCIABLES

La primera definición de los **títulos valores** la dio Cesar Vivante³, en el año 1895, estableciendo que *“Es todo documento **necesario** para ejercer el derecho **literal** y **autónomo** que de él resulta. El derecho expresado en el título es literal, porque su existencia se regula a tenor del documento; el derecho es autónomo, porque el poseedor de buena fe ejercita un derecho propio, que no puede ser restringido o destruido en virtud de las relaciones existentes entre los anteriores poseedores y el deudor, y por último, el título es el documento necesario para ejercitar el derecho, porque, en tanto el título existe, el acreedor debe exhibirlo para ejercitar cualquier derecho, tanto principal como accesorio de los que en él se contienen, no pudiendo realizarse ninguna modificación en los efectos del título sin hacerla constar en el mismo”*⁴.

Para John Coen y Renault, los títulos valores *“Son documentos que adoptando formas diversas comprueban una obligación de pagar una suma de dinero transmisibles por endoso o por tradición manual que sirven de instrumentos de pago, supliendo así a la moneda.”*

La doctrina Suizo-alemana con Heinrich Bruner⁵ define los **títulos valores** como el *“documento que incorpora un derecho de carácter privado de tal forma que para el ejercicio del mismo es necesaria la posesión del documento.”*

Messineo⁶ reafirma que el **título de crédito** es documento constitutivo del derecho contenido en él. Dice que el derecho de crédito está contenido en el título para indicar el fenómeno de la denominada incorporación del derecho en el título. Esto es, el derecho es identificado o compenetrado en el documento, hasta el punto de formar cuerpo con él, con las

³ CESARE VIVANTE (Nacido en Venecia el 4 de Enero de 1855, muerto en su Villa de Solaja el 5 de Mayo de 1944).

⁴ VIVANTE, Cesare. Tratado de Derecho Comercial. Volumen III. Milano. 1924.

⁵ Citado por HUECK, Alfred y WILHELM CANARIS, Claus. Derecho de los Títulos Valores. Editorial Ariel, Barcelona. 1988. Página 1.

⁶ MESSINEO, Francesco. Manual de Derecho Civil y Comercial. Tomo VI. Buenos Aires. 1954

siguientes consecuencias: se adquiere el derecho nacido del documento, mediante la adquisición del derecho sobre el documento, en cuanto res; con la transferencia del documento, se transfiere necesariamente el derecho cartular; sin la presentación del documento, no puede obtenerse el cumplimiento de la prestación; la destrucción del documento puede importar la pérdida del derecho cartular; y la ulterior consecuencia de la incorporación de la prenda, el secuestro, el embargo y cualquiera otro vínculo sobre el crédito no tiene efecto, si no afecta también al título”.

Ascarelli⁷ expresa que “El **título de crédito** es antes que nada un documento. La disciplina legislativa, necesariamente diferente en cuanto a los distintos títulos, indica los requisitos de cada uno de ellos. Constituyen un documento, escrito, firmado por el deudor, formal en el sentido de que está sujeto a condiciones de forma establecidas justamente para identificar con exactitud el derecho en él consignado y sus modalidades, la especie de título de crédito, la persona del acreedor, la forma de circulación del título y la persona del deudor. Realmente, su documentación escrita es el primer paso para alcanzar aquella certeza, que a su vez es presupuesto indispensable de la circulación del derecho”⁸. individualiza la fattispecie (presupuesto) del título de crédito y lo define como “aquel documento escrito, suscrito, nominativo, a la orden, al portador, que menciona la promesa (a la orden) unilateral de pagar una suma de dinero o una cantidad de mercadería, al vencimiento determinado o determinable o la entrega de mercaderías (o título) especificadas y es socialmente destinado a la circulación; es más, aquel documento certifica, con la suscripción de uno de los administradores, la cualidad de socio de una sociedad anónima”. En síntesis, para Ascarelli la fattispecie del título de crédito es un “documento socialmente destinado a la circulación”⁹.

⁷ ASCARELLI, Tulio. Teoría General de los Títulos de Crédito. México. 1947.

⁸ SILVA VALLEJO, José Antonio. Teoría General de los Títulos Valores. Libro Homenaje a Ulises Montoya Manfredi. Cultural Cuzco, Lima 1989 Páginas 664, 665, 666, 671 y 675.

⁹ SOLIS ESPINOZA, Jorge Alfredo. Temas sobre derecho cartular. Idemsa. Lima 1995. Páginas 29 y 30

Garrigues dice que una parte de la doctrina española habla de títulos de crédito. Pero esta denominación es poco comprensiva, porque, por un lado, no alude a otro aspecto distinto del crédito, cual es la denominación jurídica de la cosa misma, propia de los títulos llamados de tradición; mientras, por otro lado, existen títulos (acciones) que no atribuyen un solo derecho de crédito a su titular, sino más bien un conjunto de derechos subjetivos de índole varia, que componen una cualidad o posición jurídica compleja; por esta razón, prefiere el nombre de títulos-valores para designar jurídicamente ciertos documentos cuyo valor, estando representado por el derecho al cual se refiere el documento, es inseparablemente del título mismo¹⁰.

Carlos Gilberto Villegas manifiesta que “son los derechos de contenido patrimonial que se incorporan al soporte físico, sea este un documento de papel o una anotación contable en un registro especial.”¹¹

Nuestra Ley de Títulos Valores en su Art. 1 de la Ley 27287, define a los títulos valores como “*valores materializados que representen o incorporen derechos patrimoniales*” incluyendo a la definición los principios de circulación y literalidad que deberán poseer todos los títulos valores. En el Art. 2 la ley nos inserta la definición de valores desmaterializados para englobar en ella a todos los valores que no se encuentran representados en documentos físicos si no más bien electrónicos. En esencia la definición que le da la ley a los títulos valores esta centrada en tres principios fundamentales muy bien tratados en doctrina: El principio de Incorporación, el principio de Circulación y el Principio de Literalidad. Sin embargo considero que aquí falto involucrar a dos principios también fundamentales que se van a desplegar en toda su magnitud al momento de la circulación y ejecución del titulo valor, estos son los Principios de Autonomía y Legitimación.

¹⁰ GARRIGUES, Joaquín. Curso de Derecho Mercantil. Tomo III. Editorial Temis. Bogotá, Colombia, 1987. Página 85

¹¹ GILBERTO, Villegas Carlos. Títulos Valores y Valores Negociables. Buenos Aires. 2004. Página 38.

Luego de conocer las definiciones más resaltantes sobre los Títulos Valores o también mal llamados Títulos de Crédito, toca ahora definir lo que en esta investigación se entenderá como Valores Negociables. Partiendo de los principios que los fundamentan¹² se podría definir a los Valores Negociables como aquellos ***instrumentos, representados en soportes físicos o electrónicos, a los cuales se les ha incorporado un derecho patrimonial, que puede concretizarse por el simple hecho de ostentar la titularidad o la posesión del los mismos y se rigen exclusivamente por lo que está contenido en ellos.***

En base a ello, podremos decir que los **títulos valores** son aquellos ***Valores Negociables que, representados en un soporte material desde su emisión hasta su ejecución, contengan en el documento un derecho incorporado que pueda realizarse con la simple posesión del mismo.***

De todas las definiciones esbozadas anteriormente se ha podido rescatar determinados principios que determinan la esencia de lo que se puede conceptualizar como título valor, estos principios han servido y servirán de fundamento para realizar una definición de lo que en este trabajo conoceremos como valores negociables.

2.1.3. NATURALEZA JURÍDICA DE LOS VALORES NEGOCIABLES

El Doctor Edmundo Vásquez Martínez¹³, explica que los títulos de Crédito o Títulos valores tienen como elementos de su naturaleza jurídica: a) el ser documentos; b) el ser negocio jurídico; y c) el ser cosas mercantiles. Son documentos porque papel y derecho incorporado se fusionan en uno

¹² Siguiendo a la doctrina mayoritaria me inclino a propugnar los principios que están conformados por el derecho patrimonial contenido en los Valores Negociables (Principio de Incorporación), la necesidad de su titularidad demostrada a través de su posesión o anotación en registro (Principio de Legitimación) y la rigurosa formalidad de su contenido o composición (Principio de Literalidad).

¹³ VÁSQUEZ MARTÍNEZ, Edmundo. Régimen Jurídico de la Letra de Cambio. Editorial Serviprensa Centroamericana. Guatemala. 1981. Pág. 103

solo lo que constituye el documento. Es un negocio jurídico en tanto que en el título de crédito, el creador consigna declaración unilateral de voluntad la que provoca consecuencias jurídicas, para los sujetos que en el intervienen. Y son cosas mercantiles porque los mismos pueden ser objeto de transmisión por medio de compraventa, donación, cesión o gravamen.

Desde el punto de vista del origen de los valores negociables, es decir del acto jurídico que le da nacimiento, existen diversas teorías que propugnan diferentes tipos de actos como originarios de estos documentos. A continuación los mencionaremos brevemente.

Teoría contractualista.- Se origina en un negocio bilateral entre el emitente y el tomador. Pero, como el título valor está destinado a circular, se modificó la teoría original y se argumentó que el contrato era entre el emitente y un sujeto indeterminado, incierta persona. Se acusa a las teorías contractualistas de llevar a la consecuencia inadmisibles de que los vicios del contrato han de repercutir completamente y siempre sobre la obligación cartular y el derecho que le corresponde, aunque el título se encuentre en poder de un poseedor que haya sucedido al primer tomador. Además, las teorías contractualistas no explican cómo el acreedor de la prestación mencionada en el título resulta siendo, casi siempre, un tercer poseedor con derecho a exigir la prestación cartular sin haber tenido relación contractual con el emisor del título.

Teoría del negocio unilateral.- La teoría del negocio unilateral toma en cuenta el momento en que se origina la obligación cartular como promesa unilateral, que, según algunos se perfecciona en el momento de la emisión del título; y según otros, en el momento de la declaración no recepticia, cuya eficacia está condicionada al hecho de la desposesión. La teoría unilateral de la emisión, responde al propósito de garantizar a todo acreedor subsecuente una posición autónoma, y explica en todo caso y

de un modo conforme a las exigencias prácticas y a los principios del derecho, cómo nace, en el caso de un primer tomador incapaz, el derecho del poseedor subsecuente, aun respecto al adquirente por título originario.

Teoría de la legalidad.- Sostiene que la obligación literal y autónoma que nace cuando comienza a circular el título, proviene de la ley.

Posición Mixta.- Una posición mixta, que considera que acto de emisión o de creación constituye un negocio jurídico (contrato de promesa unilateral), productivo de efectos típicos, en relación al tercero poseedor de buena fe, aparte, desde luego, de las relaciones inmediatas entre el suscriptor y el tomador, que se rigen por el negocio jurídico que dio origen al título¹⁴.

2.1.4. PRINCIPIOS DE LOS VALORES NEGOCIABLES

Tanto la doctrina nacional como extranjera han reconocido los principios esenciales de los Valores Negociables las cuales sirven para identificar estos instrumentos y para crear nuevos instrumentos o adecuar los ya existentes en la costumbre mercantil de tal forma que todas cumplan con estos PRINCIPIOS que servirán de fundamento para su utilización.

2.1.4.1. EL PRINCIPIO DE INCORPORACIÓN

Como bien lo refiere el jurista español Guillermo Jiménez Sánchez¹⁵ inicialmente los instrumentos creados por el derecho civil para darle formalidad y seguridad a los acuerdos privados entre personas no resguardó plenamente en muchos casos los intereses de los protagonistas del tráfico mercantil, la tendencia de ellos iba a la

¹⁴ MONTTOYA MANFREDI, Ulises. Comentarios a la Ley de Títulos Valores- Editora Grijley. Sexta Edición. Lima 2001. Pág. 30 y 31

¹⁵ JIMENEZ Sánchez, Guillermo. "Títulos Valores". En "Derecho Mercantil". Sexta Edición. Editorial Ariel. Barcelona. Pág. 8.

simplificación del contenido y a la sencillez de las declaraciones negociales, la conveniencia de reservar datos y antecedentes en la vida comercial e incluso la búsqueda de una desconexión entre la suerte del derecho reflejado en el título y las circunstancias de la relación de la que trae causa, impusieron frecuentemente su sustitución por documentos de más cómodo y fácil empleo.

Estos documentos debían tener el derecho incorporado de tal manera que sea el documento y el derecho sean la misma cosa, esto ha sido denominado como un fenómeno de cosificación de los derechos patrimoniales lo cual refleja claramente el principio estudiado.

Cuando hablamos de “incorporación de derecho al título” se emplea una expresión puramente metafórica; quiere decir que el título, como cosa corporal, y el derecho documentado, como cosa incorporal, aun cuando sean cosas distintas, se ofrecen en el tráfico como si fuera una cosa¹⁶.

La función de la incorporación radica en que hace más fácil y segura la circulación de los derechos, porque permite una esencial metamorfosis jurídica: la cesión de derechos se convierte en una transmisión de cosas muebles a cuyo régimen jurídico el documento se somete. La solución del Derecho mercantil a la exigencia de que los derechos se transmitan de forma rápida y segura se logra mediante la incorporación, porque por ella los derechos circulan eludiendo las reglas de la cesión de créditos, sometiéndose a las reglas de la transmisión de las cosas muebles. El tráfico de derechos se convierte así en un tráfico de cosas muebles (protegido por el principio de tutela a la posesión de buena fe), cuyo régimen jurídico contiene grandes ventajas; la posesión de buena fe equivale al título; el adquirente poseedor de buena fe obtiene la propiedad del documento (título valor); la propiedad del documento confiere la titularidad del derecho incorporado; la simple posesión del

¹⁶ GARRIGUES, Joaquín. Obra citada. Página 87

documento legitima al poseedor para exigir del deudor el cumplimiento del derecho incorporado¹⁷.

Los derechos que se incorporan son frecuentemente derechos de crédito que entraña la pretensión de una prestación dineraria. Pero esto no es necesario, pues el título puede incorporar un conjunto de derechos de distinta naturaleza (como sucede en el caso de las acciones) o un derecho relativo a cosas individualizadas (mercancías, en el supuesto de conocimientos de embarque, resguardos de depósitos, etc.). Por esta razón resulta preferible el término título valor a título de crédito¹⁸.

Todo valor negociable se compone de dos elementos: uno corporal, material, el corpus que es el documento y otro, inmaterial, el derecho que en él se menciona o sea la declaración cartular, declaración unilateral de obligarse hecha por el creador del título¹⁹

La incorporación del derecho al título trae como consecuencia que sólo el poseedor del documento pueda exigir y transmitir el derecho documental²⁰. Los títulos valores requieren siempre la existencia de un documento que es el sostén del derecho que utilizando una metáfora se considera incorporado en el mismo de tal manera que sin el documento es imposible ejercitar el derecho del que titular está investido²¹.

El principio de incorporación es -sino el mas importante- uno de los pilares más fuertes en la teoría de los valores negociables, pues como ya se mencionó líneas arriba este fenómeno es el que le da el sentido al soporte

¹⁷ BROSETA PONT, Manuel. Manual de Derecho Mercantil. Editorial Tecno. Madrid. 1983. Pág. 542

¹⁸ SANCHEZ CALERO, Fernando. Instituciones del Derecho Mercantil. Edit. Revista de Derecho Privado. Madrid. 1986. Pág. 336

¹⁹ PÉREZ FONTANA, Sagunto. Manual de Derecho Comercial. Tomo I. Montevideo: Fundación de Cultura Universitaria. 1995.. Página 15

²⁰ URÍA, Rodrigo. Derecho Mercantil. 19va Edición. Ed. Marcial Pons. Ediciones Jurídicas SA. 1991. Página 835

²¹ PÉREZ FONTANA, Sagunto. Obra citada. Página 15

(material o inmaterial) que representará el derecho incorporado el mismo que podrá constituirse, probarse, ejecutarse y circular fácilmente.

De este principio surge una clasificación de los valores negociables, según el derecho incorporado, pues el derecho patrimonial incorporado puede ser una orden de pago, un crédito, un conjunto de derechos, derecho de propiedad o diversas prestaciones²². En el caso en el que el derecho incorporado sea un derecho de crédito, estaremos propiamente ante un valor negociable con contenido crediticio y, concretamente, si éste valor negociable es un título valor (con soporte físico), podemos decir que estamos frente a un **Título de Crédito**. Esta nomenclatura, junto con la de Títulos Valores, es la que alguna doctrina solía confundir cuando se refería a la categoría de los Valores Negociables.

Con esto podemos definir también a los **Títulos de Crédito** como aquellos **Títulos Valores que contienen un derecho de crédito incorporado**. La factura conformada, al igual que la letra de cambio, y el pagaré son ejemplos exactos de lo que conocemos como títulos de crédito.

2.1.4.2. EL PRINCIPIO DE LITERALIDAD

Según Desemo “la literalidad del título significa que este contiene una obligación y un correspondiente derecho conforme al tenor del documento”²³. El contenido de la declaración documental y a veces de la norma legal y de la relación causal que el emitente haya podido mencionar en el contexto del título, determina el contenido y la

²² Así por ejemplo, Montoya Manfredi dice que “los cheques, sustituyen, en cierta forma, a la moneda como instrumento de pago; otros promueven o facilitan las ventajas del crédito, como la letra de cambio; otros contienen un complejo de derechos de participación, un status, como las acciones de las sociedades; y, finalmente, otros confieren derechos sobre cosas o prestaciones de servicios, como los warrants y las cartas de porte”. MONTOKA MANFREDI, Ulises. Comentarios a la Ley de Títulos Valores. Editorial Desarrollo. Lima, 1982. Página 14

²³ SILVA VALLEJO, José Antonio. Obra citada Página 667

naturaleza del derecho, o de los derechos internos y de la obligación u obligaciones correlativas²⁴

El maestro Vivante decía que “el crédito existe en la medida determinada en el título; ninguna excepción, ninguna limitación puede restringir su texto contradiciendo sus palabras, que fundó la legítima expectativa de su poseedor: cada acto jurídico enderezado a restringir el texto del título, como el pago parcial del crédito, debe resultar del propio título. Todo acto dirigido a retener la circulación, como el secuestro o la prenda, debe constar en el título; mientras tanto circula, lleva consigo el derecho que está mencionado en su integridad literal”²⁵

La literalidad opera exclusivamente de quien haya de ejercitar el derecho documental, sustrayéndole a posibles excepciones del deudor, basadas en elementos extraños al título. Su fundamento está en la confianza que pone quien recibe un título sobre la exactitud de su contenido según el tenor título mismo²⁶.

Esto significa que la forma escrita es decisiva para precisar el contenido del título, su naturaleza y la modalidad del derecho mencionado en el documento. Ninguna condición que no resulte del tenor del documento puede hacerse valer mediante él. De este modo, lo que aparece literalmente en el documento resulta determinante respecto a la situación jurídica del titular²⁷. El derecho incorporado tiene la nota de la literalidad, lo que quiere decir que cuanto concierne al contenido de este derecho, sus límites y sus modalidades dependen de los términos en que ésta redactado el título²⁸.

²⁴ MONTOYA MANFREDI, Ulises. Comentarios a la Ley.... Página 29

²⁵ Obra citada. Página 129 y 130.

²⁶ URÍA, Rodrigo. Obra citada. Página 837

²⁷ MONTOYA MANFREDI, Ulises. Comentarios a la Ley Página 21

²⁸ SANCHEZ CALERO, Fernando. Obra citada. Página 336

Establezcamos, sin embargo, que el dato de la literalidad del derecho no aparece con la misma fuerza en todos los títulos. Cobra todo su valor en los títulos perfectos o completos, como la letra de cambio o el cheque, donde la incorporación del derecho al título es más absoluta²⁹. La literalidad del derecho es la característica propia de los títulos-valores perfectos, o sea aquellos en los que se verifica por completo la incorporación del derecho al título³⁰.

En los títulos llamados incompletos (v. gr.: acciones, obligaciones), que incorporan un derecho preexistente cuya vigencia y contenido se determinan por elementos extraños al título, la nota de literalidad queda debilitada³¹. En oposición a estos títulos perfectos (llamados jurídico-materiales), que también responden al concepto de título valor y que incorporan un derecho preexistente cuya vigencia y modalidad se determinan por elementos extraños al título (ejemplo: acciones de una sociedad anónima, las cuales no representan más que un certificado relativo a los estatutos)³². Éstos títulos valores que se remiten a otros documentos extraños suelen denominarse títulos literales incompletos³³.

Montoya Manfredi considera que en las acciones de las sociedades anónimas, el principio de la literalidad no sufre excepción por el hecho de no contenerse en el documento la integridad de los derechos que derivan de la condición de socio de esa clase de sociedades, pues en el documento se incluyen las referencias a otros instrumentos, como son la escritura de constitución social y el estatuto, con las modificaciones que se hubieran introducido en él. Más bien se trata de una literalidad atenuada, pero no ausente, porque del título resulta la referencia a otros

²⁹ URÍA, Rodrigo. Obra citada. Página 837

³⁰ GARRIGUES, Joaquín. Obra citada. Página 95

³¹ URÍA, Rodrigo. Obra citada. Página 837

³² GARRIGUES, Joaquín. Obra citada. Página 95

³³ SANCHEZ CALERO, Fernando. Obra citada. Página 336

documentos, que deben examinarse para el conocimiento completo de los derechos incorporados en el título valor³⁴.

De lo anteriormente mencionado podemos concluir que, a diferencia del principio de incorporación, el principio de literalidad puede estar presente en diferentes magnitudes según la categoría del instrumento cambiario, así en el caso de lo que hemos denominado títulos de crédito, el principio de literalidad se denota a cabalidad y su cumplimiento es necesario para la validez de los mismos, en cambio en lo que respecta a las otras categorías (títulos valores y valores negociables) este principio se encuentra presente pero en menor proporción pues para la validez del derecho incorporado se requerirán de otros documentos o instrumentos externos que permitirán el reconocimiento del derecho.

Este principio dentro de los títulos de crédito, significa que los derechos y correlativas obligaciones deben constar por escrito en el documento o en hoja adherida a él, porque son los términos señalados en éste los que determinan el contenido y los efectos de tales derechos, así como la titularidad del tenedor legítimo y las prestaciones a cargo del obligado (el alcance y modalidades de los derechos y obligaciones), de tal manera que exista una certeza acerca de la naturaleza y características del derecho incorporado protegiendo los derechos tanto del acreedor como del deudor.

2.1.4.3. PRINCIPIO DE LEGITIMACIÓN

Los valores negociables son instrumentos de legitimación que dotan al tenedor o titular del documento, frente al deudor, de una apariencia jurídica, de tal suerte que el deudor puede, en cierta medida confiar en ella.

³⁴ MONTOYA MANFREDI, Ulises. Comentarios a la Ley Página 21

La apariencia de titularidad puede ser dada, según la categoría del instrumento cambiario, con la posesión del título como principal factor para el caso de los títulos valores o con un documento externo que acredite la titularidad para el caso de los valores mobiliarios (acciones, bonos, etc.).

En primer lugar, la posesión del título es requisito que por sí mismo legitima al tenedor para exigir el cumplimiento del derecho que incorpora, en los llamados títulos al portador (títulos “anónimos” o de “legitimación pura”) y ello aun en el caso de que la posesión sea de mala fe, siempre que el deudor desconozca esta circunstancia. En segundo lugar, la posesión del título es requisito indispensable para ejercitar el derecho a él incorporado, aunque no sea por sí sola suficiente, pero no es siempre condición suficiente, en los títulos a la orden y en los títulos al portador y es necesario pero suficiente por sí sola en los títulos a la orden y en los nominativos³⁵.

En una clase de títulos, títulos al portador, la posesión legitima, sin necesidad de otra prueba, sea porque el deudor no está autorizado a investigar el derecho del poseedor, sea porque el deudor no está obligado a investigar ese derecho (títulos de legitimación puros). En otra clase de títulos, títulos a la orden, la posesión legitima, unida a una prueba relativa al derecho derivado del título y que se facilita por la fuerza legitimadora formal de ciertas cláusulas. En otra clase de títulos, finalmente, títulos directos, llamados “nominativos”, la posesión no legitima por sí misma de un modo decisivo ni aun unida a pruebas suministradas por el título mismo: es necesario completar la legitimación por medio de la inscripción en un libro del deudor.

Así como la posesión engendra apariencia de propiedad en las cosas, en los títulos valores la posesión, sola o unida a ciertas cláusulas

³⁵ BROSETA PONT, Manuel. Obra citada. Páginas 544 y 545

legitimadoras, engendra una apariencia de titularidad legítima a favor del poseedor del documento y esta apariencia es suficiente para el comercio jurídico. La apariencia jurídica que el título valor engendra, actúa tanto a favor del deudor, le libera de la deuda si paga al que goza de la apariencia del derecho, como a favor del acreedor, a quien asegura contra la excepción de que el deudor ha pagado al anterior acreedor después de la cesión del derecho o que ha llegado con él a un arreglo³⁶.

La legitimación supone, en su aspecto activo, que el titular del derecho puede exigir el cumplimiento al obligado por el solo hecho de tenerlo³⁷ o para transmitir válidamente el documento. Por otro lado la legitimación en su aspecto pasivo, consiste en que el obligado se libera de su obligación por cumplir la prestación frente al tenedor del documento, siempre que éste tenga una tenencia legítima³⁸.

La legitimación pasiva, respecto del deudor, le dispensa de toda indagación sobre los extremos recién mencionados: el deudor que paga contra la presentación del documento paga válidamente; y, a la inversa: el deudor no está obligado a la prestación si no es mediante la exhibición del título. Para evitar que pueda ser obligado a pagar dos veces, se autoriza al deudor para reclamar el título una vez que pague (títulos de restitución o rescate).

Se deduce que la posesión del título es equivalente a la posibilidad de ejercicio del derecho luego será posible este ejercicio por quien no sea titular del derecho, con tal que sea poseedor del título. Esta es la consecuencia más importante de la legitimación por la posesión. Así como en el derecho de cosas en general pueden estar separadas la propiedad y la posesión de una cosa, propiedad sin posesión y posesión sin propiedad, y por consiguiente, marchar por caminos distintos el derecho y

³⁶ GARRIGUES, Joaquín. Obra citada. Páginas 90, 92-93

³⁷ BEAUMONT CALLIRGOS, Ricardo y CASTELLARES AGUILAR, Rolando. Ob. Cit. Pág. 46.

³⁸ BEAUMONT CALLIRGOS, Ricardo y CASTELLARES AGUILAR, Rolando. Ob. Cit.. Pág. 46.

el ejercicio del derecho, así también en el derecho de títulos-valores puede existir derecho sin posibilidad de ejercicio (propietario despojado de su título) y ejercicio del derecho sin tener efectivamente derecho (posesión del título por el no propietario)³⁹.

El principio de la buena fe debe presidir las relaciones jurídicas en todos los casos. El tercero de buena fe, al adquirir el título, adquiere con él la propiedad. La simple posesión material del título no confiere la propiedad de él, ni por tanto la titularidad del derecho documentado, pero sí la posibilidad de hecho (legitimación), de ejercer el derecho y de poner el título en circulación, haciéndolo llegar a un tercero de buena fe. La buena fe significa que el tercero que la invoca para detener la acción del propietario desposeído, no ha incurrido en culpa grave el efectuar la adquisición.

La posesión de buena fe hace presumir la propiedad y, por tanto, la titularidad del derecho incorporado. Si quien trasmite el título no tiene poder de disposición del mismo, el adquirente de buena fe adquiere la titularidad por no conocer que el trasmite carecía de ella. Pero, al hacer la adquisición debe tomar las elementales y usuales precauciones para asegurarse que el tradens tenía poder de disposición y no incurrir en culpa⁴⁰.

Hay circulación irregular cuando el título entra en circulación sin la voluntad o contra la voluntad de aquél que figura como creador, o por invalidez del negocio de transmisión o por efecto de desposesión involuntaria -sustracción, extravío o pérdida- o de falsificación de la documentación de transferencia. En los casos de referencia, quién entra en posesión del título no adquiere la propiedad, ni tampoco la titularidad del derecho documentado; pero sí la posibilidad de hecho –legitimación de ejercer el derecho o de poner el título en circulación, haciéndolo llegar

³⁹ GARRIGUES, Joaquín. Obra citada. Páginas 89, 90 y 93

⁴⁰ MONTOYA MANFREDI, Ulises. Comentarios a la Ley.... Página 24

a un tercer adquirente de buena fe. En tal caso, interviene la regla que gobierna la circulación de las cosas muebles, esto es, la posesión de buena fe vale título, por la cual el tercero de buena fe adquiere el título y alcanza la propiedad de él. La acción de reivindicación del ex propietario despojado –por hurto, apropiación indebida, extravío- tiene que detenerse cuando se encuentra frente a un tercero adquirente de buena fe⁴¹.

2.1.5. CARACTERÍSTICAS DE LOS VALORES NEGOCIABLES

2.1.5.1. AUTONOMÍA

El derecho patrimonial incorporado al valor negociable es un derecho “autónomo”, es decir, es un derecho nuevo, originario y no derivado. Así, cada uno de los sucesivos titulares del documento resulta vinculado en forma originaria con el obligado y no como un sucesor de quienes lo antecedieron en la titularidad del instrumento. Durante la vigencia de los valores negociables, existe una relación real, objetiva que está instrumentalizada y es independiente de las relaciones extradocumentales (causas que pudieran haber determinado la creación o transmisión del título hasta llegar al último tenedor). Vivante afirma que el derecho es autónomo, porque el poseedor de buena fe ejercita un derecho propio, que no puede ser restringido o destruido en virtud de las relaciones existentes entre los anteriores poseedores y el deudor⁴²;

Uría dice que el que adquiere un título antes del vencimiento adquiere una cosa material (el documento), a la que va inseparablemente unido un derecho (ius propter rem) que, como tal derecho, puede ejercitarse o no; adquiere, por tanto, la mera posibilidad de devenir acreedor y de ejercitar un derecho, o, si se quiere, un derecho potestativo, valiéndose del cual pueda hacer propio el crédito. Por eso, cuando el título circula, renace ex

⁴¹ BEAUMONT CALLIRGOS, Ricardo y CASTELLARES AGUILAR, Rolando. Obra citada. Páginas 44 y 45.

⁴² VIVANTE, César. Obra citada. Página 137

novo en cada nuevo adquirente la facultad de devenir acreedor ejercitando la pretensión contenida en el título, que no fue ejercitada por nadie todavía, y solo en el último poseedor se da la titularidad del derecho de crédito que durante la circulación estuvo latente (derecho autónomo)⁴³.

Compartiendo la opinión de Uria y haciendo una acotación al respecto, los valores negociables tienen una trayectoria que pasa por dos momentos, un primer momento, al que denominaremos *fisiológico*, en el que el derecho incorporado en los valores no se ve quebrantado o amenazado y no hay mas que una expectativa de su realización, la misma que hace posible que estos valores puedan circular en el mercado; es decir mientras el título circule y aun no sea el momento de exigir la concretización del derecho incorporado en el título la única expresión que se tendrá del derecho incorporado será la de una expectativa o en palabras de Uria un derecho potestativo. El segundo momento lo denominaremos *patológico*, nace cuando el derecho incorporado en el valor se ve vulnerado o amenazado, siendo que la expectativa esperada por el titular del derecho (que en todos los casos será el último tenedor legitimado) desaparece o se debilita por lo que es en este momento en el que los principios de Literalidad, Autonomía y Legitimación empiezan a tomar un cauce más elevado.

La autonomía significa que la posición jurídica de las partes y los derechos que se transfieren en la serie de relaciones cambiarias generadas por el proceso de circulación de un título valor, son independientes entre si⁴⁴. Resulta así que cada nueva adquisición del valor es independiente de las relaciones extracartulares, fundamentales o subyacentes que puedan haber determinado las adquisiciones precedentes.

⁴³ URIA, Rodrigo. Obra citada. Páginas 837 y 838

⁴⁴ BEAUMONT CALLIRGOS, Ricardo y CASTELLARES AGUILAR, Rolando. Comentarios a la Ley de Títulos Valores. Segunda Edición actualizada. Gaceta Jurídica. 2002. Páginas 45 y 46.

La autonomía comienza a funcionar desde la primera transferencia posterior a la emisión y a favor de los terceros que adquirieron el título de buena fe. El derecho incorporado es autónomo en el sentido de que cuando se transmite el título corresponde al nuevo adquirente un derecho que es independiente de las relaciones de carácter personal que hubieran podido existir entre los anteriores titulares y el deudor, siempre que haya existido buena fe⁴⁵.

La autonomía permite que el derecho adquirido sea en muchas ocasiones de superior categoría, como cuando el derecho consignado en un título valor o en el título mismo estaba viciado por una causa de nulidad en el momento de transferirse el título el derecho, el adquirente del mismo lo adquiere totalmente saneado, rompiéndose con el principio del derecho civil en el sentido de que nadie puede transmitir más derechos de los que tiene; en materia de títulos valores sí se puede⁴⁶.

La autonomía determina que el derecho incorporado en el valor está destinado renovarse en cada transmisión del valor, es así que el adquirente de buena fe del valor negociable está protegido de cualquier excepción que pudiera presentar el deudor respecto a los anteriores titulares del valor. En esta forma, el derecho queda fijado en cada uno de los sucesivos propietarios en forma originaria, en virtud de esa relación real, objetiva y no como consecuencia de un contrato o de un negocio.

2.1.5.2. LA ABSTRACCIÓN Y LA CAUSALIDAD

En la relación documental o cartular se descubre la doble relación jurídica a quienes intervienen: una relación causal, básica o fundamental, que es el negocio jurídico subyacente que generó la relación entre las partes, que puede ser una compraventa, un préstamo, una donación, etc.; y por otra

⁴⁵ SANCHEZ CALERO, Fernando. Obra citada. Página 336

⁴⁶ BEAUMONT CALLIRGOS, Ricardo y CASTELLARES AGUILAR, Rolando. Obra citada. Página 46.

parte, relación cartular, resultante del documento emitido, con características y efectos propios, que origina acciones también diversas de las que resultan de la relación fundamental o básica. Por ello, dice Montoya Manfredi, la falta de un requisito formal destruye la eficacia del título-valor como tal, pero no invalida el acto jurídico que dio origen a la creación o transferencia del documento⁴⁷.

a) Relación Básica o fundamental.-

La emisión del título se debe normalmente a la existencia de una relación previa (llamada subyacente o fundamental) (v. gr. Un comprador, que debe el precio al vendedor, le entrega un cheque). La relación fundamental se dice en expresión equívoca que es causa de la emisión del título⁴⁸.

b) Relación Cartular.-

Ascarelli, sostiene que la declaración cartular es una declaración distinta de la relativa a la relación fundamental y respecto a la declaración cartular el documento tiene un valor constitutivo que origina que esta declaración sea una expresión de voluntad, fuente de un derecho autónomo, cuyo ejercicio y transmisión están en función de la presentación y de la transmisión del título es siempre distinto del basado en la relación fundamental⁴⁹. La relación cartular tiene diferentes efectos, dependiendo si estos títulos son abstractos o causados.

Con los títulos abstractos, el derecho incorporado es autónomo en el sentido de que cuando se transmite el título corresponde al nuevo adquirente un derecho que es independiente de las relaciones de carácter personal que hubieran podido existir entre los anteriores titulares

⁴⁷ MONTTOYA MANFREDI, Ulises. Comentarios a la Ley Página 18

⁴⁸ SANCHEZ CALERO, Fernando. Obra citada. Página 338

⁴⁹ MONTTOYA MANFREDI, Ulises. Comentarios a la Ley Página 68

y el deudor, siempre que haya existido buena fe⁵⁰. En algunas categorías de títulos de crédito, esta separación llega a traducirse en la misma abstracción del derecho cartular. Cuando el derecho cartular es abstracto puede tener un titular distinto de aquel a quien pertenece el derecho derivado de la relación fundamental, teniendo, por tanto, los dos derechos una circulación independiente⁵¹.

Los títulos abstractos son aquellos en los que no se menciona la relación fundamental y su creación puede deberse a relaciones de diversa naturaleza (v. gr. La entrega de un cheque puede ser para el pago de una compraventa, de un préstamo, del alquiler, etc.).

Se debe tener en cuenta que en las relaciones entre el que emite el título y su primer tenedor, aquél puede alegar ante éste las excepciones u obstáculos que deriven de la relación fundamental que le liberen del cumplimiento de la obligación incorporada al título (el comprador extiende una letra para el pago de las mercancías al vendedor, que luego éste no envía, si el vendedor exige el pago de la letra, el comprador alegará el incumplimiento de la otra parte de la entrega de esas mercancías), pero estas excepciones, que se consideran de carácter personal, no son oponibles al tercer poseedor de buena fe del título (en el ejemplo anterior si la letra se transmite a un tercero, que al adquirirla no ha obrado en daño del deudor, éste no podrá oponer que no se entregaron las mercancías⁵²).

La abstracción⁵³ es un término multívoco en el lenguaje jurídico, sobre el cual conviene siempre especificar el sentido en que se lo utiliza.

⁵⁰ SANCHEZ CALERO, Fernando. Obra citada. Página 336

⁵¹ MONTOYA MANFREDI, Ulises. Comentarios a la Ley Página 68

⁵² SANCHEZ CALERO, Fernando. Obra citada. Páginas 336 y 338

⁵³ BERGEL, Salvador, D. y PAOLANTONIO Martín E. "Factura de Crédito.". Editorial Rubinzal Culzoni, Buenos Aires, Argentina. 2002. Pág. 24

Así se puede predicar la abstracción del negocio cambiario con los siguientes alcances:

- A) Abstracción funcional, en cuanto a que el negocio cambiario carece de una función económica típica, es un negocio secundario dotado de fungibilidad funcional (tanto puede servir para fines de pago, garantía, crédito, liberalidad);
- B) Abstracción procesal, en el sentido de que el acreedor puede exigir la prestación sin necesidad de probar la causa (inversión del onus probandi);
- C) Abstracción material, que importa afirmar que la validez y eficacia del negocio cambiario es independiente de la validez y eficacia de la causa (negocio base)

Con los títulos causales, el derecho cartular es un derecho causal, la declaración del deudor resulta derivada de la relación fundamental, y, por tanto ambos derechos, aunque distintos, circulan juntos, perteneciendo necesariamente al mismo titular. En estos documentos causales, sólo se produciría la autenticación de la relación fundamental, y de ahí que el titular del título puede gozar precisamente del derecho derivado en la relación fundamental, de acuerdo con lo que está declarado en el título⁵⁴.

Son títulos causales los títulos que hacen referencia a otros contratos, por ejemplo las acciones, se encuentran ligadas necesariamente con la escritura de constitución de la sociedad; Asimismo, el conocimiento de embarque se remite a la póliza de fletamento para la regulación del flete y de las estadías, o los bonos y papeles comerciales, las reglas acerca del pago de los intereses hace referencia a la escritura de emisión⁵⁵.

Como se aprecia, los efectos de la relación fundamenta sobre el título causal, consiste en sometimiento del derecho incorporado al título a la disciplina de la relación fundamental (así en la carta de porte o el

⁵⁴ MONTROYA MANFREDI, Ulises. Comentarios a la Ley Página 69

⁵⁵ VIVANTE, César. Obra citada. Página 137

conocimiento de embarque los derechos que se incorporan al título están disciplinados por las normas del contrato de transporte)⁵⁶.

2.1.5.3. CIRCULACIÓN

Giuseppe Ferri dice que en los títulos de crédito no hay transmisión del derecho de crédito, y más que de circulación de crédito podría hablarse de una circulación de la posición de acreedor. Esta destinación inicial a la circulación, ínsita en la voluntad del creador del título, constituye la esencia del título de crédito, el elemento discriminante y del cual derivan las características propias de la disciplina, pero constante y presente en todos los títulos de crédito está la voluntad de crear un título circulatorio⁵⁷.

Winizki los denomina “títulos circulatorios” fundándose en que el fenómeno económico de la circulación es el denominador común de todos los documentos que se integran en la teoría general autónoma que gobierna esta clase de instrumentos y que son exigencias económicas las que han obligado a facilitar y asegurar esa circulación, innovando hasta en las concepciones jurídicas más tradicionales, como ocurre con la fundamental y revolucionaria figura del endoso⁵⁸.

Giuseppe Ferri dice que dicha destinación a la circulación admite la posibilidad de limitación impuesta por la voluntad del suscriptor, y en tal sentido el título pierde la calidad de título circulatorio⁵⁹. Por su parte, Pino Carpio, citado por el maestro Montoya considera que, cuando expresa que el hecho de que el documento emitido no circule y se quede en poder del primitivo girado (ha querido decir girador), no atenta contra su destino; pues la esencia del título-valor es que puede circular; mas no que en realidad circule. La virtualidad de la circulación de un título-valor nace de

⁵⁶ SANCHEZ CALERO, Fernando. Obra citada. Página 338

⁵⁷ SILVA VALLEJO, José Antonio. Obra citada Páginas 677 y 678

⁵⁸ MONTOYA MANFREDI, Ulises. Comentarios a la Ley.... Página 17

⁵⁹ SILVA VALLEJO, José Antonio. Obra citada Página 677

la promesa unilateral, sincera y de buena fe, que hace el librador del documento de que la obligación que éste contiene será pagada a quien al final de la circulación resulte el titular del crédito frente al titular de la obligación⁶⁰.

En conclusión, estos documentos circulan con gran intensidad en el tráfico económico, tienen fácil realización del crédito que ellos contienen, están destinados a la circulación, aunque no circulen.

Para Hernando Montoya la ley de títulos valores excluye de la aplicación de su normatividad a los boletos, contraseñas, fichas, tarjetas de crédito o débito u otros documentos análogos que carezcan de aptitud o destino circulatorio y que sirvan exclusivamente para identificar a quien tiene el derecho de exigir la prestación respectiva, consagrándose así la esencia de la circulación de los títulos para ser calificados como títulos valores⁶¹. A dichos instrumentos se le conoce como títulos valores impropios, que son documentos que contienen la promesa de realizar un servicio (“facere”) o de entregar una cosa (depósito) o incluso una suma de dinero. Estos títulos no son creados para circular ni para ser transmitidos, sino que permite que el acreedor puedan fácilmente recurrir a elementos extrínsecos del documento para determinar la titularidad y el contenido del derecho; asimismo, que el deudor se libere si paga al verdadero acreedor, aunque éste ya no posea el documento; el deudor puede negarse a cumplir exigiendo a quien exhibe la contraseña la prueba de su titularidad. En definitiva, los títulos valores impropios son simples documentos que tienden a facilitar “inter partes” la ejecución de una relación obligatoria, procurando al deudor una fácil y rápida liberación de su deuda o al acreedor una pronta y exacta obtención de la prestación que le es debida⁶².

⁶⁰ MONTOYA MANFREDI, Ulises. Comentarios a la Ley Página 17

⁶¹ MONTOYA ALBERTI, Hernando. Obra citada. Página 6

⁶² BROSETA PONT, Manuel. Obra citada. Página 547

2.1.5.4. FORMALIDAD

Según DESEMO, citado por Silva Vallejo, el Título de crédito, “aparte de ser un documento especial es también un documento formal que obedece a los requisitos de forma prescritos por la ley bajo conminación de la invalidez del título como tal”. “No basta, por tanto, la escritura, sino que son necesarias todas las indicaciones que la ley requiere para que el título de crédito asuma un determinado tipo y pueda considerarse regular y, por lo tanto, despliegue la eficacia que le es propia”⁶³.

Los Valores Negociables son formales, en el sentido de que están sometidos a ciertas reglas en cuanto a su contenido extrínseco, es decir a sus enunciaciones. Y las formas en esta materia no son condición de validez sino de existencia. Si no se cumplen los requisitos formales, las enunciaciones extrínsecas establecidas en la Ley, el título no existe.

La Ley dota a estos documentos de una necesaria formalidad, como garantía de buena fe, seguridad y certeza. La forma complementa a la literalidad del derecho emergente y la robustece, fijando el exacto límite de los derechos y obligaciones que de él derivan. Además la uniformidad a que son sometidos facilita su identificación y circulación.

2.1.5.5. INTERNACIONALIDAD

Los valores negociables son de uso internacional y ello ha difundido los estudios tendientes a su unificación, como ocurrió con las convenciones de Ginebra de 1930 sobre la letra de cambio y pagarés y de 1931 sobre el cheque. En América Latina también se buscó esta unificación con el proyecto de Ley Uniforme de Títulos Valores para América Latina⁶⁴. La

⁶³ SILVA VALLEJO, José Antonio. Obra citada Página 666

⁶⁴ Las siguientes son algunas de las razones contenidas en la exposición de motivos del proyecto de Ley Uniforme Centroamericana de Títulos Valores: “La necesidad de una legislación uniforme de títulos valores es urgente debido a que la regulación de los títulos valores en los cinco países es diferente- Algunas legislaciones todavía conservan la forma tradicional de los códigos del siglo XIX

globalización de la economía y de las finanzas ocurrida a partir de la década del 80, facilitada por el explosivo desarrollo de las comunicaciones y la informática, hace aun más necesaria esa uniformidad apetecida como condición tendiente a facilitar los negocios internacionales.

2.1.5.6. COMPLETIVIDAD

Los valores negociables son “completos”, es decir, que para hacer valer los derechos patrimoniales incorporados no es necesario otro documento, o un elemento exterior al mismo. Vivante decía que son los títulos regulados por las leyes de modo de bastarse así mismos, títulos que no poseen o no deben ser integrados por algún otro documento. El titular del derecho no necesita sino poseer el título, sin que deba recurrir a otro elemento para probar su condición, dada la función de legitimación que cumple el documento. Y los derechos del acreedor emergen del mismo título como consecuencia del principio de “literalidad”. Sin embargo, esta característica no es común a todos los valores negociables pues existen valores que se remiten a otros instrumentos extracartulares (acciones, carta porte, etc.)

2.1.6. CLASES DE VALORES NEGOCIABLES

Existen diferentes clasificaciones de los valores negociables de acuerdo a diferentes criterios. Según el modo como han sido emitidos, según quien sea el emisor, según la duración de los mismos, según la forma de

que han perdido toda actualidad frente a la técnica legislativa usada por las codificaciones modernas; Guatemala, El salvador y Nicaragua todavía tienen una regulación tradicionalista inadecuada a las exigencias del tráfico comercial. Costa Rica y Honduras han logrado reformar su legislación, incorporando los principios de la técnica moderna y las teorías mas avanzadas, que permiten a esos títulos su mayor eficacia y seguridad en las operaciones mercantiles” Exposición de motivos del proyecto de Ley Uniforme Centroamericana, Instituto Centroamericano de derecho comparado (Instituto para la Integración de America Latina y El Caribe, Banco Interamericano para el Desarrollo, 1967, Pág. 130)

representación, según el mercado donde se negocian, según la ley de circulación, entre otros.

La presente investigación se avocará al criterio de la Ley de Circulación de los Valores Negociables por ser un criterio ampliamente aceptado por la doctrina y tratado en la legislación peruana.

2.1.6.1. TITULOS VALORES AL PORTADOR

Estos valores carecen de la indicación del beneficiario del mismo, es decir no existe la designación de la persona en cuyo favor es emitido el Valor.

En algunos títulos puede figurar como no la denominación “al Portador”. Un ejemplo de estos valores es lo que emite el Estado para obtener recursos (Bonos del estado).

La transmisión de estos valores se perfecciona con la simple entrega del valor la misma que debe estar debidamente justificada, es decir el tenedor debe tener la calidad de *poseedor legitimado* que haya obtenido el valor regularmente (sin que hayan de por medio robos o pérdidas de valores con conocimiento del tenedor). De todo ello tenemos que si no hay entrega del valor tampoco hay transmisión del derecho incorporado en él ya que para ejercer las acciones que derivan de ese derecho es menester la posesión del valor. La transferencia opera sin ninguna formalidad adicional.

2.1.6.2. TITULOS VALORES NOMINATIVOS

Son los valores que para su validez deben ser emitidos a nombre de un determinado beneficiario y al mismo tiempo deben ser llenados en un registro de anotaciones que maneja el emisor, es decir existe una

formalidad adicional a la designación determinada del beneficiario que es la de inscribir el nombre del mismo en un registro del emisor.

Vivante decía “Se distinguen esencialmente de los títulos de crédito a la orden y al portador, porque se transfieren con el freno de su respectiva inscripción en el registro del deudor, que sirve para proteger al titular contra el peligro de perder el crédito con la pérdida del título... En la conciliación de los dos opuestos fines: la seguridad del titular, que radica esencialmente en el registro y la seguridad en la circulación, que descansa en el valor literal del título, consiste la dificultad de su reglamentación jurídica, que ha permanecido confinada en el estudio exegético de los comentarios a las leyes la sobre deuda pública y de los títulos afines.”⁶⁵

Los valores nominativos se transmiten a través de la “cesión de derechos” que constituye un acto jurídico de naturaleza civil cuya ejecución es una formalidad necesaria para el perfeccionamiento de la transmisión del derecho.

2.1.6.3. TÍTULOS VALORES A LA ORDEN

Son aquellos valores que llevan indicado el nombre del primer beneficiario luego de la cláusula “a la orden”. Esta cláusula pone de manifiesto la negociabilidad de los valores negociables, como cualidad propia de su naturaleza.

Estos valores se transmiten por endoso, seguido de la entrega del valor al adquirente. El endoso es una declaración unilateral de voluntad expresada al dorso del valor, generalmente basta con la sola firma del transmitente. Pero la subsiguiente entrega del valor al adquirente es

⁶⁵ Obra Citada Pág. 163.

condición necesaria para la perfección del endoso, pues la sola firma en el dorso resulta un acto incompleto.

El tenedor final del título tiene que estar legitimado a través de una cadena de endosos que partiendo del primer beneficiario llega hasta él justa e ininterrumpidamente.

Existe a la par de la cláusula a la orden su contraparte que es la cláusula “no a la orden” que exhibe la voluntad del librador de prohibir la transmisión del valor por vía del endoso. Por ello los títulos que tienen la cláusula “no a la orden” sólo pueden transmitirse por el acto de “cesión de derechos”, que es un acto jurídico consagrado en el código civil.

2.2. LA FACTURA CONFORMADA EN ESTUDIO

Luego de haber delimitado los parámetros generales de lo que, para esta investigación, entenderemos como valores negociables, principios generales y características de los mismos, nos toca ahora, delimitar más específicamente nuestra posición respecto a lo que entendemos como **factura conformada**.

2.2.1. ANTECEDENTES EN EL DERECHO COMPARADO

A nivel internacional, entre sus antecedentes más remotos tenemos a la “CAMBIALE TRATA” del Código de Comercio italiano de 1882 y la Ley de 29 de Diciembre de 1916 de Uruguay, que habla de los documentos comerciales a los que se les denomina “CONFORME OBLIGATORIO”. Pese a ello, la doctrina reconoce como antecedente más trascendental a la Ley Portuguesa de 1931, que legisla el contrato de compraventa, en donde no se utiliza ningún otro tipo de crédito sino el denominado “EXTRACTO DE FACTURA”, dando a entender las características específicas de este título que incorpora garantías a un acto jurídico de

carácter patrimonial en donde se le otorga un plazo al adquirente para la cancelación de los bienes.

Su máxima expresión se dio en Brasil con la “*Duplicata*”, en donde hasta el día de hoy es el valor negociable más utilizado a nivel comercial. Otros países como Argentina, Colombia y Perú trataron de imitar la aplicación exitosa de la *Duplicata* incorporándola en sus regulaciones comerciales; sin embargo, ninguna ha podido impulsar su utilización amplia por los agentes económicos en el comercio.

2.2.1.1. BRASIL

Desde 1850 fue recogida en el ordenamiento jurídico brasileño, es el Art. 219 de su código de comercio quien lo acoge por primera vez, al tratar sobre la compraventa mercantil, donde se establece que en las ventas por mayor o menor entre comerciantes el vendedor está obligado a presentar al comprador una factura por duplicado en el acto de entrega de las mercaderías y una cuenta de los géneros vendidos, la cual será firmada por ambos, una para el vendedor y otra para el comprador. No declarando en la factura el plazo de pago, se presume que la compra fue a la vista. Las facturas mencionadas, no siendo reclamadas por el comprador al vendedor dentro de los diez días subsiguientes a la entrega y recibo, se presumen cuentas líquidas.

Con esta regulación los comerciantes brasileños negociaban las facturas mercantiles una vez firmadas por los compradores, mediante el endoso de las mismas, descontándolas en instituciones bancarias.

De aquí sale la primera denominación que se le diera en el comercio brasileño, “*contas assinadas*”, que fueron las cuentas aceptadas mediante la firma del comprador estampada en el duplicado de la factura y que con el tiempo adquirieron importancia. Fue así como luego de algunos años,

tras largas discusiones acerca de la conveniencia de la regulación sobre las “*contas assinadas*”, se promulga la Ley 187 de duplicata en el año 1836, que adoptó el nombre hasta hoy conocido internacionalmente como “**Duplicata**”. El Art. 1 de la mencionada Ley establecía *la obligación del vendedor de enviar la factura al comprador en duplicado, en el acto de entrega de las mercaderías*. La factura o cuenta de la mercadería vendida sería *firmada por ambas partes*, quedando el original en poder del comprador y el duplicado en poder del vendedor.

Existe, además, una obligación por parte del comprador a devolver conformado el duplicado de la factura, obligándose con ello a pagar el importe establecido en ella y en el plazo estipulado.

2.2.1.2. COLOMBIA

En Colombia el término utilizado en su regulación es el de *Factura Cambiaria*. Fue regulado por primera vez, en el Código de Comercio colombiano que incluyó una novedad importante con relación al contenido del proyecto INTAL, pues contempló una regulación específica para la *factura cambiaria de transporte*⁶⁶.

Adicionó la posibilidad de utilizar este título para documentar créditos provenientes de la prestación de servicios de transporte, de manera que el precio o flete a favor del transportador que aún no se ha pagado se incorpora en el instrumento o título, el cual, una vez aceptado, cumple funciones probatorias del contrato y constitutivas del derecho de crédito. Es decir, la norma contenida en el artículo 775 crea un título valor causal diferente a la factura cambiaria de compraventa para instrumenta el crédito mencionado.

⁶⁶ Así el Art. 775 del Código de comercio, establece que “*la factura cambiaria de transporte es un título valor que el transportador podrá librar y entregar, o enviar al remitente o cargador. No podrá librarse esta factura si no corresponde a un contrato de transporte efectivamente ejecutado.*”

En lo demás, adhirió la propuesta del proyecto INTAL⁶⁷ en lo que respecta a que reconoció la naturaleza crediticia de la factura respecto al derecho que incorpora, persistió en la idea de la estructura tripartita en la obligación cambiaria y la causalidad del título; y consideró la aceptación como potestativa, según se evidencia en el texto del artículo 773.

La deficiente regulación del código de comercio colombiano de 1971 hizo difícil la utilización de la factura cambiaria, por lo cual se buscó un cambio legislativo, que culminó con la Ley 1231 del 2008⁶⁸.

Las deficiencias del Código de Comercio colombiano eran las siguientes:

- El estatuto comercial refería solo dos facturas, y la práctica requería una factura general para documentar el precio de la venta de bienes o el suministro de servicios. La nueva ley admitió este tipo abierto.
- La coexistencia de original y copia del título, teniendo en cuenta que la última quedaba en poder del vendedor o transportador, impedía contar con un título valor que legitimara para el cobro. La Ley trata de corregir este proceder, con muy poca eficiencia.
- Dificultad para cobrar facturas “aceptadas” por dependientes del comprador, remitente o destinatario. Esta deficiencia fue solucionada por la ley al establecer que cualquiera que sea la firma no se puede alegar falta de representación; esto es, le da poder vinculante a esas firmas, por supuesto, siempre que correspondan a empleados del deudor.

⁶⁷ En efecto el Art. 722 del mencionado código indicaba que *“No podrá librarse factura que corresponda a una venta efectiva de mercaderías entregadas real y materialmente al comprador”* En el mismo sentido el Art. 774 al enumerar los requisitos de la existencia del título, exige la descripción de la causa de éste.

⁶⁸ La Ley 1232 fue expedida el 17 de Julio del 2008: *“Por la cual se unifica la factura como título valor, como mecanismo de financiación para el micro, pequeño y mediano empresario y se dictan otras disposiciones”*.

- Aunque nunca fue objeto de mayores observaciones el Art. 722 estructuraba la factura como si en ella intervinieran tres partes, pues hablaba de un librador que emite y entrega o envía al comprador, quien sería el aceptante. En realidad, en la factura sólo hay un promitente y un beneficiario. Así lo aclaraba el Art. 617 del Estatuto Tributario, el cual dice que la factura la elabora (no la libra) el vendedor y la envía el comprador. La Ley 1231 no corrigió del todo esta imprecisión. El Art. 1 indica que la factura es un título valor que el vendedor o prestador del servicio no podrá *librar* o entregar. El artículo utiliza varias veces a la palabra *emisor*. Incluso el Art. 2 usa las palabras *aceptar*, *aceptación*, *aceptada*.

2.2.1.3. ARGENTINA

En Argentina se parte de tres proyectos elaborados a fin de implementar un régimen legal propio de la Factura conformada. Los más resaltantes fueron el proyecto del diputado Merino de 1939 y 1941 y el del Poder ejecutivo Nacional en 1961.

Así la factura conformada se reguló primero por la ley 6601 del 07 en Agosto de 1963, constituyendo un título de emisión obligatoria cuando el plazo de pago convenido en la transacción fuese mayor de 30 días. A pesar de las intenciones del legislador y los esfuerzos de la doctrina estos títulos de crédito no encontraron receptividad en las prácticas comerciales argentinas. La sujeción a una serie de formalidades y su inscripción en libros y registros especiales, se señala como principal causa de su fracaso. Además, el industrial y el comerciante argentino se habían acostumbrado al pagaré como cosa habitual y cotidiana. Las operaciones de venta a plazo solían documentarse en pagarés que los compradores suscribían sin reparos y como cosa corriente en ocasión de adquirir bienes manufacturados o materias primas.

Al paso de los años los legisladores argentinos mediante la Ley 24760 de 1997⁶⁹, le cambiaron de nombre a *Factura de Crédito* e introdujeron una serie de modificaciones, entre ellas tenemos las siguientes:

- Respecto al marco negocial subyacente la legislación anterior limitaba la utilización de la factura conformada a la compraventa de mercaderías en la cual se conviniera un plazo superior a 30 días para el pago del precio, en tanto la actual ley amplía dicho marco a locaciones de servicios o de obras en las cuales se convenga un plazo para el pago, sin el límite mínimo de 30 días del régimen anterior.
- En cuanto a la obligatoriedad de la emisión del título, la actual ley deja librada la cuestión al acuerdo de las partes originarias (comprador/vendedor; locador/locatario), en tanto la antigua ley se enrolaba en un criterio opuesto.
- En lo relativo a los requisitos formales del cartular, la antigua ley exigía que se hiciera constar en el título el número de orden, folio y tomo de libro de registro ordenado por el Art. 17 de esa normativa. La ley actual elimina la necesidad de llevar un libro especial para las facturas conformadas, y, consecuentemente, la necesidad de incorporar al documento tal mención. Además, la antigua ley autorizaba el libramiento del título a cierto tiempo a la vista, lo que no es posible en la actual ley.
- Para el caso de que el pago se conviniera en cuotas, la antigua ley solo posibilitaba la emisión de tantas facturas como cuotas se

⁶⁹ Pese a ello, muchos criticaron que la ley 24760 presentaba tres falencias básicas de fundamental importancia:

- No se estableció expresamente la derogación del régimen instituido por el decreto ley 6601.
- Se integró el plexo regulatorio de la nueva duplicata mediante la revisión genérica a la disciplina del pagaré (título cambiario que a su vez integra su normativa mediante una remisión a las disposiciones sobre la letra de cambio, sin siquiera establecer pautas particulares para las instituciones básicas de la factura.
- No impone sanción a la emisión, aceptación o endoso de facturas conformadas que se hubieran librado con causa en una locación de obras o servicios inexistente.

hubieran estipulado, en tanto la ley actual permite la división de la suma cambiaria en una única factura.

- Respecto al protesto del título la ley antigua prescribía su necesidad en diversos supuestos, en tanto la ley actual concibe la factura conformada como un título sin protesto nato.
- La legislación supletoria aplicable para el caso de silencio de la ley, y en tanto no exista contradicción, es la de la letra de cambio para la antigua ley. La ley actual, en cambio, modela a la factura sobre la base del pagaré, resultando aplicables a aquella su disciplina normativa.
- En cuanto a la vinculación entre la operación subyacente y el derecho del acreedor, la antigua ley exigía como condición de validez del título la efectiva correspondencia de su emisión con una venta real de mercaderías, de modo tal que la violación de tal condición imposibilitaba que el portador del título pudiera considerarse cambiariamente acreedor. La ley actual, acertadamente, ha eliminado tal solución, porque la falta de veracidad de la operación declarada en la factura conformada no afecta el derecho del tercero cambiario.
- Para la antigua ley, el aval debía necesariamente insertarse en el título, a diferencia de la ley actual, que en virtud de la norma de remisión a la normativa aplicable al pagaré, permite el aval por documento separado.

A pesar de estos cambios, debido a la prescripción de la voluntariedad de su uso la factura conformada se torno ineficaz. En Febrero del año 2002, los legisladores argentinos, luego de hacer denodados estudios e investigaciones y tomando como referencia principal la situación brasilera, emitió el Decreto 363 modificando la regulación de la Ley 24064 e introduciendo, en algunos casos⁷⁰, la obligatoriedad de la factura

⁷⁰ **LA OBLIGACIÓN DE EMITIR FACTURA DE CRÉDITO:** a) Deberán utilizar las facturas de crédito todos los contribuyentes inscriptos en el IVA que realicen operaciones donde se convenga un plazo para el pago mayor a 30 días. b) Existe obligación de emitir factura si el pago del precio

conformada a todas las operaciones de créditos. Su ámbito de aplicación se encuentra en las relaciones entre empresas, pero no ante el consumidor final.

Esta ley surgió como consecuencia de la mala situación financiera y crediticia de las empresas PYMES en la Argentina. En la práctica comercial, los vendedores otorgaban amplios plazos de financiamiento, las operaciones a créditos no eran documentadas y por lo tanto no existe certeza en el cumplimiento de los pagos. Todo esto lleva a que los productores y las PYMES terminen financiando a las grandes empresas. Fundamentalmente la importancia de este documento está en que facilita el acceso al financiamiento de las PYMES.

Entonces, a partir de esa modificatoria, las PYMES argentinas que les venden a los supermercados o a las grandes industrias recibirían cuando entregan la mercadería, una factura "conformada" en la que el comprador ratifica que pagará su deuda en una fecha cierta. Con este documento el pequeño empresario podrá ir a un banco y obtener financiación a bajo costo, a partir de un mecanismo que permite que el banco le adelante a la PYME el dinero que tiene pendiente de cobro. La ley prevé un sistema de tercerización de la cobranza en la que el banco es la institución que se encarga de cobrarle directamente a la gran empresa. Para darle liquidez a este mercado el gobierno argentino constituyó una empresa de factoring en el Banco Nación, que oficiaría de garante y prestamista (factor) para las PYMES, además de encargarse de la cobranza.

se pacte posterior a la entrega de la cosa o servicio. Monto mínimo \$ 500. c) Sea una compraventa de muebles, locación de cosa muebles o de servicio de obra. d) Ambas partes se domicilien en el país o que por convenio internacional se la adopte. e) El comprador o locatario adquiera los bienes o servicio para integrarlos a un proceso de producción o comercialización.

NO ES OBLIGATORIO CUANDO: a) El nuevo decreto enfatiza que no será obligatoria la emisión de esta factura «cuando el comprador se comprometa a efectuar el pago total del precio o entregar los medios de cancelación que establezca la reglamentación dentro de los treinta días. b) La empresa explote servicios públicos y empresas no PYME que vende a una PYME. c) Que se use un cheque de pago diferido u otra Factura de Crédito como garantía al vendedor. d) Que una de las partes sea el Estado: Nacional, Provincial o Municipal. E) No ingresan en este régimen los monotributistas y los responsables no inscriptos en el IVA.

2.2.2. NATURALEZA JURÍDICA

Conceptualmente la factura conformada es el título de crédito que nace de una compraventa mercantil a plazo, constitutiva de una suma de dinero representativa del precio de la mercadería y condicionadas en sus efectos a los requisitos formales y materiales determinados en la ley de su creación⁷¹.

Si bien la factura tiene como causa una operación comercial de compraventa, y es, en sí misma, la instrumentalización de esa transacción, toma un particular carácter cuando el comprador conforma la factura confeccionada con los recaudos de ley por el vendedor y la devuelve a este último. Ese hecho le confiere al específico carácter de "conformada" y como tal se convierte en un título de crédito. Deja de tener relevancia la operación comercial (relación subyacente) para funcionar en forma independiente sobre la base de los principios y características de abstracción, autonomía, literalidad, formalidad y legitimidad y asumir, asimismo, el carácter de título ejecutivo de derecho privado creado por el acto jurídico unilateral "conformidad consignada por el deudor".

En base al planteamiento anterior se concluye que la naturaleza jurídica de la factura cambiaria, es la de ser un título de crédito y en consecuencia la misma es un documento en el cual consta un negocio jurídico que puede ser objeto de negociación por cualquier medio legal.

Tiene el carácter de título de crédito autónomo por la independencia de los derechos cartulares de cada poseedor legítimo y por la falta de una relación continuada por cada transmisión. Su posibilidad de ser utilizada como objeto de financiamiento en las operaciones bancarias como factoring o descuentos facilita y apuntala su carácter circulatorio.

⁷¹ BENÉLBAZ, Héctor Ángel. *"Factura conformada (su incorporación al derecho cambiario)"* 2a edición. 1965. Pág. 83

2.2.3. DEFINICIÓN

La factura conformada como tal, y por ser un instituto cambiario nuevo, no posee un patrimonio doctrinal propio, de allí la dificultad para arribar a un concepto más o menos adecuado a su naturaleza.

El Doctor Edmundo Vásquez Martínez, define la Factura Cambiaria como: “Título de crédito que incorpora el derecho a percibir la totalidad o la parte insoluta del precio de una compraventa a plazo de mercaderías o, si se quiere, como el título de crédito que obliga al comprador a pagar a su vencimiento la suma que haya quedado a deber en una compraventa a plazo de mercaderías”⁷².

El maestro Héctor Ángel Benelbáz la definió como “el título de crédito obligatorio que nace de una compraventa mercantil a plazo, constitutiva de una suma de dinero representativa del precio de la mercadería y condicionada en sus efectos a los requisitos formales y materiales determinados en la ley de su creación”⁷³. Cabe recalcar, que cada autor define a la factura conformada según las características contenidas en la regulación de sus respectivos países.

En el caso peruano, ya se mencionó a la Ley 26702 (Ley General del Sistema Financiero y del Sistema de Seguros y Orgánica de la Superintendencia de Banca y Seguros) que fue la primera en definir lo que sería la factura conformada para la regulación de ese entonces “*La Factura Conformada es un título valor que representa bienes entregados y no pagados, debidamente suscrita por el deudor en señal de conformidad en cuanto a la entrega de los bienes allí precisados, su valor y la fecha de pago de la factura... Es emitida por el acreedor, y puede ser*

⁷² VÁSQUEZ Martínez, Edmundo.” *Instituciones del Derecho Mercantil*”. Edit. Serviprensa, Guatemala, 1978 Pág. 502

⁷³ BENÉLBAZ, Héctor Ángel. “*Factura conformada (su incorporación al derecho cambiario)*” 2a edición. 1965

endosada a terceros. Incluye la descripción de los bienes objeto de la transferencia, que quedan afectos a la prenda global y flotante a que se refiere el artículo 231... Apareja ejecución en vía directa contra el deudor, quien queda constituido en depositario de los bienes transferidos por la misma, afectos a la referida prenda. La acción en vía de regreso se regirá por los términos del endoso.” Siendo así, nuestra primera regulación acerca de la factura conformada la definió como un título de crédito causado fusionado inseparablemente a una garantía prendaria.

Tanto la Ley de Títulos Valores⁷⁴ como su ley modificatoria⁷⁵, han optado por no dar una definición concreta de la factura conformada enumerando en un solo artículo todas las características que la componen.

⁷⁴ Artículo 163.- Características (Ley 27287 antes de su modificatoria)

La Factura Conformada tiene las siguientes características:

- a) Se origina en la **compra venta** de mercaderías, así como en otras modalidades contractuales de **transferencia de la propiedad de bienes susceptibles de ser afectados en prenda**, en las que se acuerde el **pago diferido del precio**;
- b) **El objeto** de la compra venta u otras relaciones contractuales antes referidas debe ser **mercaderías o bienes** objeto de comercio, distintos a dinero, **no sujetos a registro**;
- c) Los bienes y mercaderías pueden ser **fungibles o no, identificables o no. No deben estar sujetos a carga o gravamen alguno**, salvo al que el título representa;
- d) La conformidad puesta por el comprador o adquirente en el texto del título demuestra por sí sola y sin admitirse prueba en contrario que éste recibió la mercadería o bienes descritos en la Factura Conformada a su total satisfacción;
- e) Sólo una vez que cuente con la conformidad, el título puede ser objeto de transmisión; y,
- f) Desde su conformidad, representa además del crédito consistente en el saldo del precio señalado en el mismo título, el derecho real de prenda que queda constituida sobre toda la mercadería y bienes descritos en el mismo documento, en favor del tenedor. **(Resaltado mío)**

⁷⁵ **Artículo 163.- Características** (Ley 27287 modificada por Ley 28303)

163.1 La Factura Conformada tiene las siguientes características:

- a) Se origina en la compraventa u otras modalidades contractuales de **transferencia de propiedad de mercaderías**, o en la **prestación de servicios**, en las que se acuerde el **pago diferido del precio** o de la contraprestación del servicio;
- b) El objeto de la compraventa u otras relaciones contractuales antes referidas, debe ser **mercaderías o bienes objeto de comercio, o servicios**, que generen la **obligación de expedir Comprobantes de Pago**;
- c) Los bienes y mercaderías pueden ser **fungibles o no, identificables o no**;
- d) **La conformidad** puesta por el comprador o adquirente del bien o usuario del servicio en el texto del título, demuestra por sí sola y sin admitirse prueba en contrario, que éste **recibió la mercadería o bienes o servicios**, descritos en la Factura Conformada, **a su total satisfacción**;
- e) La Factura Conformada es un título valor **a la orden**, transmisible por endoso;
- f) Desde su conformidad, representa el **crédito consistente en el saldo del precio o contraprestación** señalado en el mismo título.

163.2 Para la emisión de la Factura Conformada se podrá utilizar una **copia adicional del respectivo Comprobante de Pago denominado Factura o Boleta de Venta**. Dicha copia deberá llevar la denominación del título y la leyenda “COPIA NO VÁLIDA PARA EFECTO TRIBUTARIO”, y carece de todo efecto tributario. **(Resaltado mío)**

En base a ello definiremos a la factura conformada como *un valor negociable en la categoría de título valor de carácter crediticio y causal que tiene su origen en las operaciones comerciales (pudiendo ser objeto de tales operaciones bienes y servicios, objetos de comercio) donde se acuerde el pago diferido de la contraprestación.*

El vendedor tiene la facultad de emitir la factura conformada junto con los otros documentos administrativos y esta debe ser devuelta con la conformidad del comprador. Esta conformidad demuestra, con presunción iuris et de iure, que el comprador recibió la prestación debida, la misma que se encontrará descrita en la factura conformada.

2.2.4. FUNCIÓN

La función económica típica y común a los títulos de crédito es la movilización de riqueza, otorgando liquidez y seguridad a la circulación de bienes, disminuyendo los riesgos que ponen en peligro el tráfico jurídico y económico de los derechos inmateriales⁷⁶.

Hueck y Canaris⁷⁷ sostienen que el tráfico jurídico encierra un fuerte elemento de inseguridad, porque debido a la ausencia de materialización hay que remitirse a simples afirmaciones de los implicados y a otros indicios igualmente inseguros. Por ello, se ofrece la posibilidad de intentar contrarrestar esta inseguridad conectando el derecho a un documento, esto es, documentándolo o “corporeizándolo”. Así los valores negociables en su categoría de títulos valores, se constituyen como los títulos “circulatorios” que permitirán movilizar el crédito incorporado a ella, *facilitando el desenvolvimiento económico de los empresarios acreedores.*

⁷⁶ BERGEL, Salvador, D. y PAOLANTONIO Martín E. “Factura de Crédito.”. Editorial Rubinzal Culzoni, Buenos Aires, Argentina. 2002. Pág. 20

⁷⁷ Hueck-Canaris, *Derecho de los títulos valor, 1ra edición en español (corresponde a la 12va edición alemana)*, Ariel, Barcelona, 1988, Pág. 10.

Carlos Gilberto Villegas⁷⁸ refiere que la factura conformada, con su carácter circulatorio y movilizador de riquezas permite su utilización en múltiples operaciones financieras. De allí las posibilidades de negociación que genera el documento, que los bancos podrán recibir para su descuento o en garantía de operaciones de créditos y que podrán ser negociados en bolsas y mercados de valores. Asimismo, por su carácter de título negociable y la acción ejecutiva que confiere, la emisión de este instrumento facilita las operaciones de factoring. Hasta ahora de difícil realización con las facturas comunes por su falta de endosabilidad (negociabilidad) y la obligación de notificar su cesión a los deudores cedidos.

En particular, respecto de la factura conformada, puedo decir que *su emisión* responde necesariamente al *financiamiento de la obligación del deudor* en una compraventa o locación de obras o servicios (comprador o locatario), y *su transmisión* permite al acreedor del precio de dicha operación (vendedor o locador) *movilizar y otorgarle liquidez a su derecho de crédito*. En concreto, esto último es lo que permite fundamentalmente el financiamiento de las MYPES ya que la factura conformada presenta algunas ventajas respecto de otros títulos que pueden cumplir una función económica similar.

En conclusión, se puede decir que la factura conformada tiene dos funciones esenciales que son: a) el fortalecimiento de la cadena de pagos, otorgando al vendedor o al prestador del servicio un instrumento útil que le permita la seguridad de cobrar el saldo del precio del bien o la contraprestación del servicio, sirviendo también como un medio de prueba de que se ha entregado el bien o realizado el servicio y b) la de *permitir el financiamiento empresarial (con su circulación)*, especialmente a las MYPES.

⁷⁸ GILBERTO, Villegas Carlos. Títulos Valores y Valores Negociables. Buenos Aires. 2004. Pág. 710.

2.2.5. CARACTERÍSTICAS ESENCIALES

Siendo la factura conformada un valor negociable en la categoría de título valor, es evidente que la primera característica esencial a resaltar es el cumplimiento de los tres principios fundamentales de los valores negociables: Incorporación, Literalidad y Legitimidad.

Es un título de valor cambiario *que incorpora* obligaciones dinerarias, pagaderas en general a corto plazo. Estas obligaciones son de carácter eminentemente crediticio; por ello, se dice también que es un *título de crédito*. En segundo lugar es *literal* porque toda estipulación contenida en el título es la que determina las cualidades del derecho que contiene. Y en tercer lugar, la legitimidad del título radica en la necesidad de posesión que tendrá el tomador del título para poder ejercer las acciones necesarias a fin de realizar el derecho incorporado.

Otras características esenciales de la factura conformada son:

La formalidad⁷⁹ que alude a que, en el caso de la factura conformada la ley determina con carácter constitutivo las menciones -llamadas habitualmente “requisitos formales”- que debe contener el documento para calificar como factura conformada, provocando su deficiencia la degradación del título a una simple factura, documento probatorio de la relación fundamental.

La completividad⁸⁰ se refiere a la imposibilidad de heterointegración de la factura conformada con documentos extraños a ella, de modo tal que el derecho del acreedor cambiario y la responsabilidad de cada uno de los firmantes se rige por los propios términos de la factura conformada,

⁷⁹ BERGEL, Salvador, D. y PAOLANTONIO Martín E. “*Factura de Crédito*”, Editorial Rubinzal Culzoni, Buenos Aires, Argentina. 2002. Pág. 25

⁸⁰ Ibidem, Pag. 25

resultando cambiariamente irrelevante cualquier remisión que afectare la autosuficiencia documental.

La Circulación, su transmisión de carácter individual y privado, se realizará a través del endoso toda vez que es un título a la orden. Los elementos configuradores de su transferencia serán entonces: El endoso y la entrega física del título.

La Autonomía, en tanto que luego de su primera transferencia el obligado principal no podrá oponer excepciones causales ante el tenedor legitimado de la factura, el derecho que se transfiere es un derecho autónomo respecto al que le dio origen a la factura.

La causalidad, podemos decir que es un título valor *causado* en tanto que su emisión esta determinada por una específica relación jurídica fundamental que será la que determine todos los lineamientos para la creación de este título valor. Siendo así, la relación causal o fundamental podrá servir como justificación para realizar las excepciones cambiarias al título valor siempre y cuando este no haya circulado.

2.2.6. REQUISITOS PARA SU EMISIÓN

Como lo vimos anteriormente, la factura conformada es un título formal en tanto debe reunir los requisitos exigidos por ley para su validez. El numeral 10.4 en concordancia con el artículo 1 de la Ley de títulos valores vigente, dispone que el Título Valor para que tenga validez deba reunir los requisitos de ley, pudiéndose completar hasta antes de su presentación para su pago o cumplimiento.

Tulio Ascarelli dice que el momento en que deben coexistir todos los requisitos de un documento es en el momento en que sea usado, o sea, que los requisitos del título de crédito deben coexistir en el momento en que se invoca el derecho cartular, con base en el propio título.

Los requisitos necesarios para la emisión de la factura conformada están determinados por la ley de creación de ese título valor y pueden clasificarse en formales y sustanciales

2.2.6.1. REQUISITOS FORMALES

Existen requisitos formales esenciales *para la emisión* de los títulos valores sin los cuales el título valor no es válido para negociación o circulación, éstos deben completarse (como bien lo estipula la ley) antes de exigir el cumplimiento del derecho exigido en ellos o antes de la circulación.

Nuestra ley enumera los requisitos esenciales para la validez de la factura conformada (a su emisión y ejecución conjuntamente) en el Art. 164 y los analizaremos en la parte correspondiente.

2.2.6.2. REQUISITOS MATERIALES

Los requisitos sustanciales necesarios para la emisión de la factura conformada surgen también de lo establecido por la Ley, de la cual deducimos que son las condiciones de fondo para que la factura conformada sea emitida.

Dentro de estos requisitos podemos considerar los siguientes: a) la existencia de una compra venta de mercaderías, otra modalidad de transferencia de propiedad o de una prestación de servicios, b) el acuerdo del pago diferido de la contraprestación, c) que exista la obligación de emitir comprobantes de pago, d) la efectiva realización de la prestación (entrega de mercadería o ejecución de la prestación), e) que el acto jurídico generador de la factura conformada no se haya documentado en algún otro título valor (letra de cambio, pagaré, etc.)

2.2.7. CONFORMIDAD DE LA FACTURA

La conformidad⁸¹ de la factura conformada es un acto jurídico tendiente a aprobar el la realización del evento generador de la emisión de la factura conformada, en otras palabras, mediante el acto de la conformidad el comprador o comitente (según sea el tipo de contrato) suscribe el título valor certificando el perfeccionamiento del acto jurídico sustancial y adhiriéndose a la obligación cambiaria generada por aquel.

Es a través de este acto en el que la factura conformada deberá adquirir su valor jurídico cambiario, pues sin él la factura no podrá ser objeto de transacciones ni tampoco podrá ser ejecutada.

La conformidad puede ser expresa o tácita. En el primer caso, bastará con la firma del comprador inserta en la factura. Existen algunas regulaciones en las que la conformidad puede ser reemplazada por otros documentos (denominados remito o guías de remisión) que comprueban la realización de la entrega (solo para el caso de compra venta). En el segundo caso, solo en algunas regulaciones, la ley otorga valor al silencio del comprador estableciendo un plazo para que pueda oponer sus observaciones al título valor, caso contrario la factura se presumirá aceptada. Aquí, no es necesaria la suscripción del documento cambiario por el comprador.

En el caso peruano la ley establece la necesidad de la conformidad expresa en la factura conformada. Sin embargo; con el nuevo título valor denominado “factura negociable”, recientemente legislado, se regula la aceptación tácita de la factura a través del silencio del comprador. Este análisis se analizará más adelante.

⁸¹ La Real Academia de la Lengua Española define la conformidad, entre otras cosas, como el acto de Calificar o dar por bueno o suficiente algo o a alguien

Para finalizar, la conformidad, en cualquiera de sus dimensiones, otorga la calidad de obligado principal al comprador o usuario del servicio, por lo que con ella se perfecciona la conformación del elemento subjetivo en la relación cambiaria.

2.2.8. OBLIGACIONES DEL EMISOR

Antes de la modificatoria de la Ley en el 2004, el emisor de la factura conformada (vendedor o prestador del servicio) tenía una serie de obligaciones debido a la constitución de la garantía mobiliaria respecto a los bienes, así se constituía como depositario de los bienes lo que conllevaba a otra serie de obligaciones.

Actualmente la Ley peruana sobre la factura conformada establece que el emisor de la misma asume la obligación principal (se convierte en deudor obligatorio) antes de la conformidad de la factura o cuando ésta no se hubiese realizado, lo cual lo hace único responsable frente a los tenedores de la factura “no conformada”. La conformidad le permite liberarse de esta responsabilidad principal volviéndose únicamente obligado solidario frente al último tenedor de la factura. (Esto también se analizará más adelante)

2.2.9. CIRCULACIÓN DE LA FACTURA

La factura conformada se crea a favor de una persona determinada: el vendedor, quien es a la vez, el creador del título. Como bien ya lo mencionamos, la ley establece que la factura conformada es un título valor a la orden pues se caracteriza principalmente porque en ella se consigna literalmente quién será el beneficiario del título. Esta clase de títulos valores se transfieren a través de dos actos sucesivos: El endoso y la entrega física del título.

El endoso es considerado como un instituto típicamente mercantil y más específicamente propio del Derecho Cambiario, es el medio exclusivo de circulación normal de los títulos valores (concretamente) y tiene diferencias sustanciales con la cesión. Garrigues⁸² lo define como: “la cláusula accesoria e inseparable del título, por virtud de la cual el acreedor cambiario pone a otro acreedor en su lugar transfiriéndoles el título con efectos limitados o ilimitados”.

Se puede definir como el medio de transmitir los títulos a la orden, quien transmite el título se llama endosante, quien lo adquiere endosatario.

Los títulos a la orden serán transmisibles por el endoso y la entrega el título mismo, sin perjuicio de que puedan transmitirse por cualquier otro medio legal. La transmisión del título nominativo por cesión ordinaria o por cualquier otro medio legal diverso del endoso, subroga al adquirente en todos los derechos que el título confiere; pero lo sujeta a todas las excepciones personales que el obligado habría podido oponer al autor de la transmisión antes de esta. El adquirente tiene derecho a exigir la entrega del título.

2.2.9.1. CLASES DE ENDOSO

Nuestra Ley de títulos valores, regula cuatro clases de endoso en sus Art. 38, 40, 42 y 42:

- **ENDOSO EN PROPIEDAD:** El endoso en propiedad es el más utilizado y es el que transmite la propiedad del título y todos los derechos que el documento representa. Como en todas las clases de endoso es necesaria la entrega material del título o documento para que la operación se complete.

⁸² GARRIGUES, Joaquín. Curso de Derecho Mercantil. Tomo III. Editorial Temis. Bogotá, Colombia, 1987. Página 86

- **ENDOSO EN PROCURACIÓN O AL COBRO:** El endoso en Procuración o al Cobro contiene las cláusulas “en procuración” o “al cobro” y otra equivalente. Esta clase de endoso no transfiere la propiedad del título, únicamente da facultades al endosatario para presentar el documento para su acepción, o bien, para gestionar o tramitar su cobro extrajudicialmente o por la vía judicial si fuera necesario.

Esta clase de endoso se utiliza cuando el beneficiario no ha logrado efectuar el cobro de un documento, entonces lo endosa en procuración a la orden de un licenciado para que este se encargue de su cobro extrajudicial o por la vía judicial mediante una demanda en contra del deudor.

- **ENDOSO EN GARANTÍA:** El endoso con las cláusulas “en garantía”, u otra equivalente, tampoco transmite la propiedad del título, solo atribuye al endosatario todos los derechos y obligaciones de un acreedor prendario respecto del título endosado y de todos los derechos que represente el mismo documento.
- **ENDOSO EN FIDEICOMISO:** Este endoso contiene la cláusula “en fideicomiso”. Por este acto se transfiere el dominio fiduciario del título valor a favor del fiduciario, a quien le corresponderá ejercitar todos los derechos derivados de éste que le correspondan al fideicomitente o endosante.

2.2.9.2. REQUISITOS PARA EL ENDOSO

El Art. 34 de la Ley establece cuales serán los requisitos que deberá contener un endoso, cualquiera que sea la clase de endoso de que se trate:

- Nombre del endosatario.
- Clase de endoso.
- Fecha del endoso.
- Nombre, documento de identidad y firma del endosante o de la persona que suscriba el endoso a su nombre.

De todos los datos anteriores, resulta indispensable, el nombre, documento de identidad y la firma del endosante, pues sin estos, el endoso no tendrá ninguna validez, cualquiera que sea la clase de endoso de que se trate.

En caso de no mencionar la clase de endoso de que se trata, se entenderá que el endoso se hizo en propiedad. Si en el endoso se omite el nombre del endosatario, una vez endosado el título queda “al portador”, ya que al no mencionar el nombre del nuevo beneficiario, este puede ser el que lo porte.

El endoso debe hacerse constar en el mismo título, generalmente en el reverso, o bien, en hoja que se le adhiera.

2.2.10. VENCIMIENTO Y PAGO

Nuestra regulación establece cuatro modalidades de vencimiento de las facturas conformas, las mismas que serán analizadas a detalle en el acápite correspondiente.

2.2.11. ACCIONES CAMBIARIAS PARA EL COBRO DE LA FACTURA CONFORMADA

Las acciones cambiarias son el principal instrumento que posee el tenedor legitimado del título valor para hacer efectivo el derecho incorporado en el título. Las acciones cambiarias facultan únicamente al tenedor legítimo del

título valor para exigir a los obligados cambiarios el cumplimiento de la prestación contenida en dicho documento cambiario. Para el caso de la factura conformada, el pago efectivo de la deuda. En consecuencia, tanto el obligado principal como los obligados solidarios se encuentran sujetos al ejercicio de las acciones cambiarias como consecuencia de la obligación que han contraído al intervenir en el título valor, ya sea como girador, endosante, avalista, aceptante o interviniente en la aceptación o pago.

Según el sujeto al que va dirigida la acción cambiaria, nuestra ley (Art. 90 de la Ley 27287) ha distinguido tres tipos de acciones: La acción cambiaria directa, la de regreso y la de ulterior regreso.

La acción cambiaria directa la realizarán contra el obligado principal que, en el caso de la factura conformada, es el comprador que ha dado su conformidad, así también como a sus garantes.

La acción de regreso se realizará, siempre y cuando, la factura haya sido negociada y va dirigida contra los endosantes de la factura, los garantes de éstos y demás obligados del título distintos del obligado principal. En concreto, para el caso de la factura conformada, se ejercitará contra el vendedor, si la hubiese endosado, o los siguientes tenedores que transfirieron el título con el endoso respectivo. Cabe recalcar que en este caso el tenedor también puede optar por ejercerla conjuntamente con la acción directa contra el obligado principal.

Y la acción de ulterior regreso la ejercita quien ha cumplido con pagar el título valor en vía de regreso o de ulterior regreso contra todos aquellos firmantes del título anteriores a él.

Para finalizar es preciso mencionar lo establecido en el Art. 94 de la ley, pues se establece que *“si las calidades del tenedor y del obligado*

principal del título valor correspondieran respectivamente al acreedor y al deudor de la relación causal, de la que se derivó la emisión de dicho título valor, el tenedor podrá promover a su elección y alternativamente, la acción cambiaria derivada del mismo o la respectiva acción causal... igual derecho asistirá al endosatario respecto a su inmediato endosante, siempre que el endoso fuere absoluto y derivase de una relación causal, en la que uno y otro tuvieran las calidades de acreedor y deudor, respectivamente.”

2.2.11.1. REQUISITOS PARA EJERCITAR LAS ACCIONES CAMBIARIAS

Por otro lado, el Art. 91 de la ley establece cuales son los requisitos básicos para ejercer las acciones cambiarias:

- En el caso de títulos valores sujetos a protesto, que se haya realizado dicha diligencia.
- En el caso de títulos valores sujetos a formalidad sustitutoria que se obtenga la constancia del incumplimiento de la obligación
- En el caso de títulos valores no sujetos a protesto, basta el simple vencimiento de la fecha de pago señalada en el documento.

Por último, las acciones cambiarias deberán ser ejercitadas por el tenedor del título valor dentro de los plazos de prescripción previstos por ley⁸³. De lo contrario, el obligado podrá evitar el pago haciendo uso de la excepción de prescripción, conforme se verá más adelante.

⁸³ **Artículo 96°.- Plazos de prescripción de las acciones cambiarias**

96.1 Las acciones cambiarias derivadas de los títulos valores, prescriben:

a) A los tres años, a partir de la fecha de su respectivo vencimiento, la acción directa contra el obligado principal y/o sus garantes;

b) Al año, a partir de la fecha de su vencimiento, la acción de regreso contra los obligados solidarios y/o garantes de éstos;

c) A los seis meses, a partir de la fecha de pago en vía de regreso, la acción de ulterior regreso contra los obligados y/o garantes de éstos, anteriores a quien lo ejercita. Dentro de este mismo plazo debe ejercitarse la acción de repetición que corresponda al garante del obligado principal contra éste.

2.2.12. EXCEPCIONES CAMBIARIAS

De acuerdo a lo antes manifestado el artículo 19 de la Ley de Títulos Valores dispone que el demandado pueda oponerse al cumplimiento de las obligaciones cartulares fundamentados en lo siguiente:

- Contenido literal del Título Valor o en defectos de forma legal de éste
- En la falsedad de la firma que se le atribuye.
- La falta de protesto, o el protesto defectuoso o formalidad sustitutoria.
- En la falta de capacidad o representación del propio demandado en el momento de suscripción del título.
- Que el título valor incompleto al emitirse haya sido completado en forma contraria a los acuerdos adoptados
- En la falta de requisitos necesarios para el ejercicio de la acción cambiaria;
- También puede oponer al tenedor del título, las excepciones que deriven de sus relaciones personales con éste por existir relación causal entre el obligado o demandante y el tenedor del título valor.

No puede deducir las excepciones fundadas en sus relaciones personales con los otros obligados firmantes del título, a menos que, el demandante, mantenga relación causal vinculada al título valor con el demandado, o, al adquirirlo, hubiese obrado de mala fe (a sabiendas del daño).

2.2.13. ACCIONES EXTRACAMBIARIAS

Para Oswaldo Gómez Leo⁸⁴, las acciones extracambiarias son las que surgen de las *relaciones de derecho común que motivaron el libramiento o*

⁸⁴ GÓMEZ Leo, Oswaldo, "Nuevo manual de derecho cambiario", Ediciones Depalma, Buenos Aires, 2000

transmisión de la cambial, mediante las cuales el portador del título se procura el cobro de determinadas sumas que han quedado insatisfechas.

Las acciones extracambiarias son la acción causal y la acción de enriquecimiento sin causa. La primera proviene de la relación que dio causa a la emisión del título valor, para el caso de la factura conformada: El contrato de compraventa o de locación de servicios.

Esta acción como ya lo mencionamos puede realizarse alternativamente a las acciones cambiarias. En la práctica, las acciones cambiarias son más utilizadas debido a la celeridad del proceso que las acoge.

Por otro lado, el enriquecimiento sin causa (Art. 20 de la ley) se dará cuando están *extinguidas las acciones derivadas de los títulos valores, sin tener acción causal contra el emisor o los otros obligados*. El objeto de esta acción será exigir una indemnización que cuantificada con la medida en la que la parte demandada se enriqueció. El Art. 99 de la misma ley establece que la acción de enriquecimiento sin causa a la que se refiere el Art. 20 prescribe a los dos años de extinguida la correspondiente acción cambiaria derivada del título valor.

2.2.14. PROTESTO

El protesto debe entenderse como aquella formalidad a la que están obligados los beneficiarios de los títulos valores para proceder a ejercer las acciones cambiarias respectivas y hacer efectivo el derecho incorporado en el título valor. El protesto es el acto solemne que tiene por objeto comprobar auténticamente que la letra fue presentada en tiempo y que el obligado dejó de aceptarla o pagarla total o parcialmente. Nuestra ley, en su Art. 71 establece que en los títulos valores sujetos a protesto, *ni la incapacidad o la insolvencia decretada, o la muerte del obligado*

principal dispensan de la obligación de formalizar el protesto; salvo que se haya liberado de ello con la cláusula de liberación del protesto.

El protesto debe hacerse constar en el mismo documento o en una hoja adhiaera; además, el notario, corredor público o autoridad que lo practique, levantara el Acta de Protesto correspondiente.

En caso de que el girador no acepte la orden de pago contenida en el título, el beneficiario debe levantar el protesto, y esto hace tanto por falta de aceptación como de pago, y se hace con el objeto de no perder la acción de regreso y no la directa, porque esta no caduca por falta de protesto.

Los plazos para realizar la diligencia del protesto son (Art. 72):

- a)** Si se trata de protesto por falta de aceptación, dentro del plazo de presentación de la Letra de Cambio para ese efecto e, inclusive, hasta los 8 (ocho) días posteriores al vencimiento de dicho plazo legal o del señalado en el mismo título como término para su presentación a su aceptación;
- b)** Si se trata de protesto por falta de pago de la suma dineraria que representa, dentro de los 15 (quince) días posteriores a su vencimiento, con excepción del Cheque y de otros títulos valores con vencimiento a la vista;
- c)** Si se trata de protesto por falta de pago de títulos valores pagaderos a la vista, distintos al Cheque, desde el día siguiente de su emisión, durante el lapso de su presentación al pago e, inclusive, hasta los 8 (ocho) días posteriores al vencimiento del plazo legal o del señalado en el mismo título como término para su presentación al pago. En estos títulos valores es válido el protesto realizado inclusive el mismo día de su presentación al pago.
- d)** Si se trata de protesto por falta de pago del Cheque, dentro del plazo de presentación previsto en el artículo 207°;

- e) En los demás títulos valores sujetos a protesto, dentro de los 15 (quince) días siguientes a la fecha en la que debió cumplirse la respectiva obligación.

2.3. DEFINICIÓN DE TÉRMINOS

Operaciones al Crédito.- Son las operaciones que en las que queda pendiente el pago total o parcial de la contraprestación, por lo que el acreedor tiene derecho de exigir el pago.

Derechos Patrimoniales.- Los derechos patrimoniales son aquellos que tienen un contenido económico, y sirven para la satisfacción de las necesidades económicas del titular y que son apreciables en dinero. Dentro de ellos se encuentran los derechos personales o crediticios, los derechos reales y los derechos intelectuales.

Eficacia de la regulación.- La eficacia es la capacidad de que se efectúe el fin que se desea. Para el caso de investigación cuando nos referimos a la eficacia de la regulación consideramos que toda regulación nace para ser aplicada o utilizada por la sociedad, la creación de un instrumento que nunca ha sido utilizado en el mercado hace que la eficacia no se dé.

Factura Comercial.- Documento en el que se fijan las condiciones y especificaciones de una operación mercantil donde se transfieran mercancías o se presten servicios. Sirve como comprobante de pago.

Seguridad Jurídica.- Es un principio de derecho que consiste en el otorgamiento de una garantía al individuo, por el Estado, de que su persona, sus bienes y sus derechos no serán violentados. Para el caso específico entendamos como que el Estado debe incentivar a que el

mercado crediticio tenga las garantías suficientes para que se resguarden los derechos de crédito.

Celeridad del Tráfico.- Es el ahorro de los costos de tiempo y dinero que se puede suscitar con una aplicación práctica o sencilla de un instrumento. Se propone en esta investigación el mejoramiento de la regulación de la factura conformada haciéndola más practica y sencilla de tal manera que le otorgue celeridad al trafico mercantil.

Mérito ejecutivo.- Es la calificación que se le da a los documentos que pueden ser sometidos a un proceso único de ejecución, tal como los títulos valores que ante su incumplimiento de pago, se puede solicitar ante la justicia ordinaria su ejecución, a través de un proceso único de ejecución, regulado por la Sección Quinta - Título V del Código Procesal Civil, en su Art. 688º. Así los títulos valores, debidamente protestadas o con la constancia de la formalidad sustentatoria del protesto respectiva; o en su caso, con prescindencia de dicho protesto o constancia, conforme lo previsto en la ley de la materia podrán ser objeto de este proceso. Asimismo, la competencia recaerá ante el Juez de Paz Letrado cuando la cuantía de la pretensión no supere las cien Unidades de Referencia Procesal, y ante el Juez Civil en caso excederla, claro; sin dejar de optar por la Conciliación Extrajudicial, como mecanismo alternativo para la solución de conflictos a fin de que se les asista en la búsqueda de una solución consensual al conflicto.

El Factoring.- Es aquel contrato bancario o financiero, por el cual, la primera de las partes (entidad bancaria o financiera) se obliga a adquirir todos los créditos que se originen por el giro comercial de la otra parte contratante (Empresa) durante un determinado plazo, y en la cual la primera puede asumir el riesgo derivado de tales cobros, percibiendo por ello como contraprestación una comisión sobre la cantidad total de los créditos.

La primera disposición en nuestro país sobre este tema, fue el Decreto Legislativo 770 aprobado el 28.10.1993, el cual en su Art. 246º Inc. c; y Art. 404º Inc. g y q; se refirió a la capacidad que contaban las instituciones bancarias para adquirir y negociar letras de cambio y facturas que provenían de transacciones comerciales, norma que fue derogada mediante la Ley 26702 “Ley General del Sistema Financiero y del Sistema de Seguros y Orgánica de la Superintendencia de Banca y Seguros” aprobada el 12.12.1996, en su Art. 221º, num. 10 y el Art. 282º num. 8 que cita a la empresa de factoring, cuya especialidad consiste en la adquisición de facturas conformadas, títulos valores y en general cualquier valor mobiliario representativo de deuda; cuyo reglamento se estableció mediante Resolución 1021-99-SBS.

Provisión de deudas incobrables.- Es un término contable que consiste en reconocer como “gasto del período” la evidencia de incobrabilidad de algunas deudas por cobrar, de esta forma el importe de cuentas por cobrar que se mostrará en el balance general es el que realmente se espera que genere beneficios económicos a la empresa”. Al observar la normatividad contenida en la Ley del Impuesto a la Renta, particularmente el literal i) del artículo 37º de la Ley del Impuesto a la Renta no se define a las deudas de cobranza dudosa, solamente se establece que éstas pueden ser deducibles como gasto siempre que cumplan ciertas condiciones (las condiciones están reguladas en el literal f) del artículo 21º del Reglamento de la Ley del Impuesto a la Renta).

CAPITULO III

DISEÑO METODOLÓGICO

1. TIPO DE NIVEL DE INVESTIGACIÓN

1.1. TIPO DE INVESTIGACIÓN: De acuerdo al propósito de la investigación, naturaleza de los problemas y objetivos planteados en el trabajo, el presente estudio reúne las condiciones suficientes para ser calificado como una investigación aplicada, en razón que se utilizaron conocimientos de las Ciencias Jurídicas a fin de aplicarlas en la incentivación de la regulación de la factura conformada. Investigación Jurídico formal (dogmático, jurídico, filosófico jurídico e histórico jurídico) y jurídico empírico.

1.2. NIVEL DE INVESTIGACIÓN: Será una investigación “descriptiva” en un primer momento, luego “explicativa” y finalmente “correlacionada”, de acuerdo a la finalidad de la misma. Investigación científica.

2. METODOLOGÍA DE LA INVESTIGACIÓN

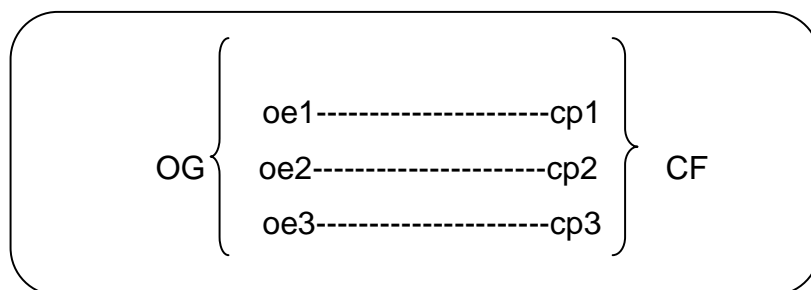
La presente investigación responde a un tipo de investigación formal; por cuanto el desarrollo del proyecto parte de una realidad normativa en consecuencia se empleará un método descriptivo con un enfoque dogmático jurídico e histórico jurídico; el mismo que se implementará con el método estadístico, análisis, síntesis, deductivo, inductivo entre otros.

Se iniciará con una recopilación documental que nos informe sobre toda la configuración teórica sobre el tema de la factura conformada, para el correspondiente análisis se necesitará material bibliográfico del tema con el fin de que posteriormente dé mi respectiva opinión.

Asimismo ya que desarrollaremos una investigación experimental o empírica, nos centraremos a recabar información, a través de entrevistas y encuestas, de una muestra circunscrita en la misma realidad.

3. DISEÑO DE LA INVESTIGACIÓN

Por el presente estudio, dada la naturaleza de las variables materia de investigación, responde al de una investigación por objetivos conforme al esquema siguiente:



Donde:

OG= Objetivo General

Oe= Objetivo Específico

Cp= Conclusión Parcial

CF=Conclusión Final

HG= Hipótesis General

4. UNIVERSO Y MUESTRA:

En primer lugar mi muestra está compuesta de las Constituciones, Códigos, leyes y todo otro dispositivo legal que ayude al abundamiento de mi posición.

Por el lado empírico tenemos una muestra circunscrita en la ciudad de Lima y específicamente la población será pequeñas empresas comercializadoras de bienes muebles y que otorguen financiamiento a sus clientes y trabajen con operaciones de crédito.

5. TÉCNICAS E INSTRUMENTOS

5.1. TÉCNICAS E INSTRUMENTOS DE RECOLECCION DE INFORMACIÓN: Las principales técnicas que se ha empleado en la investigación son: Encuestas, análisis documental y entrevistas. Los principales instrumentos que se aplicaron en las técnicas son: Guía de análisis documental, guía de entrevistas y cuestionario.

5.2. PROCEDIMIENTOS DE DATOS: Se utilizará la técnica de interpretación de textos, a fin de encontrar las coordenadas para proponer una nueva regulación sobre la factura conformada. También Se realizará un análisis estadístico una vez recogido la información de las encuestas y entrevistas, luego se describirá una relación entre las variables. Los datos serán descritos a través del modelo de distribución de frecuencias (porcentajes), presentándolas en forma de histogramas o gráficas circulares.

3.6.- PLAN DE ANALISIS: Será de acuerdo al esquema desarrollado.

SEGUNDA PARTE

FORMULACIÓN, RESULTADO Y VERIFICACIÓN DE LA HIPÓTESIS

CAPITULO IV

FORMULACIÓN DE LA HIPÓTESIS

1. FORMULACION DE LA HIPÓTESIS

H1.- La eficacia de la regulación de la factura conformada en las operaciones al crédito permitirá que confluyan la seguridad jurídica y la celeridad en la operatividad comercial, fortaleciendo la cadena de pagos y el financiamiento empresarial

H2.- La regulación de la factura conformada es ineficaz en el mercado peruano.

H3.- La poca difusión de la factura conformada luego de su creación, el poco conocimiento de sus características y la trunca regulación actual podrían ser causas de la ineficacia de la regulación de factura conformada en el mercado peruano.

H4.- La propuesta de una nueva política regulatoria de la factura conformada así como la difusión de sus características y ventajas incentivarán la eficacia de la regulación de la factura conformada en el tráfico mercantil peruano.

H5.- La utilización de la factura conformada permitirá el fortalecimiento de la cadena de pagos y el financiamiento empresarial, especialmente para las MYPES.

2. VARIABLES DE LA HIPÓTESIS

Variables Independientes:

- a) Eficacia de la regulación de la factura conformada

Variables Dependientes:

- a) Fortalecimiento de la cadena de pagos
- b) Impulso de la financiación empresarial

Variables Intermedias

- a) Seguridad Jurídica de las operaciones al crédito
- b) Celeridad de la operatividad en las operaciones al crédito

Variables Intervinientes

- a) Difusión de la factura conformada
- b) Nueva política regulatoria

3. OPERACIONALIZACIÓN

La operacionalización de las variables está estrechamente vinculada al tipo de técnica o metodología empleadas para la recolección de datos. Estas deben ser compatibles con los objetivos de la investigación, a la vez que responden al enfoque empleado, al tipo de investigación que se realiza. Estas técnicas, en líneas generales, pueden ser cualitativas o cuantitativas.

Para operacionalizar variables es necesario primero definirla conceptualmente, luego operacionalmente y por último encontrar los indicadores.

VARIABLE	DEFINICIÓN CONCEPTUAL	DEFINICIÓN OPERACIONAL	INDICADORES	INDICES	INSTRUMENTO
EFICACIA DE LA REGULACIÓN DE LA FACTURA CONFORMADA	Implica la producción del efecto deseado por la regulación que constituye el uso de la factura conformada de acuerdo a los parámetros establecidos.	Utilización de la factura conformada en las operaciones de compraventa al crédito. Reconocimiento por parte de los agentes de que su utilización es ventajosa.	Condición para las operaciones de compraventa al crédito. Nivel de demanda de formatos estandarizados en las imprentas.	1. Siempre 2. A veces 3. Nunca	Encuestas
FORTALECIMIENTO DE LA CADENA DE PAGOS	Es la fácil realización del pago en las operaciones al crédito, lo que permite otorgar liquidez a las empresas.	Implica la realización efectiva del pago de la factura conformada. El manejo responsable del pago de estos instrumentos. Darle seguridad de pago al acreedor de la factura.	Realización del pago oportuno. Realización del pago Integral. Realización del pago debido.	1. Aplica 2. No Aplica	Guía de Análisis
IMPULSO A LA FINANCIACIÓN EMPRESARIAL	Es la facilidad de acceso al financiamiento, que pueden tener las empresas, especialmente las MYPES.	Requisitos no tan rígidos para someterse a operaciones bancarias con la factura conformada. Rapidez para aprobarse una operación bancaria con la factura conformada. Baja tasa de interés debido a las ventajas del cobro de la factura conformada.	Negociabilidad de la Factura Conformada Facilidad de transmisión del derecho incorporado en la factura conformada. Utilización de la factura conformada en las operaciones de factoring y de descuento, entre otras.	1. Aplica 2. No aplica	Guía de análisis
SEGURIDAD JURÍDICA EN LAS OPERACIONES AL CRÉDITO	Es la garantía otorgada a los agentes del tráfico comercial de que sus derechos serán respetados y no violentados.	Certeza por parte de los agentes del mercado de que la ley protege sus derechos contenidos en la factura conformada. Medidas legales que permitan el efectivo cobro de la deuda pendiente de pago.	Formalidades para emitir la factura conformada. Acciones para realizar un cobro efectivo. Procedimiento corto para la conformidad de la factura conformada.	1. Aplica 2. No Aplica	Guía de análisis
CELERIDAD EN LA OPERATIVIDAD	Implica el perfeccionamiento rápido de las operaciones comerciales que culminan en la realización de la contraprestación debida (pago del precio).	Evitar trámites administrativos en la emisión de las facturas conformadas para acelerar la ejecución de la prestación (entrega de bienes). La rapidez para hacer efectiva la contraprestación (el pago de la deuda)	Tiempo estimado del procedimiento administrativo para la emisión de las facturas conformadas. Tiempo máximo requerido para ejecutar el cobro de las facturas conformadas.	1. Aplica 2. No Aplica	Guía de Análisis
DIFUSIÓN DE LA FACTURA CONFORMADA	Implica dar a conocer a los agentes del mercado las características y ventajas de la factura conformada.	Realización de conferencias y eventos que difundan las características y ventajas de la factura conformada. Conocimiento de sus características y ventajas de su utilización.	Conocimiento de su existencia. Conocimiento de sus características. Conocimiento de sus ventajas.	1. Mucho 2. Regular 3. Poco 4. Nulo	Encuestas
NUEVA POLÍTICA REGULATORIA	Es una propuesta de modificatoria a la regulación actual de la factura conformada a partir de las falencias encontradas en la misma.	Política que desarrolle aspectos sustanciales que incentive el uso de la factura y que hagan que la factura conformada desplace a la letra de cambio y al cheque en las operaciones comerciales al crédito.	Medidas incentivadoras de su uso. Ventajas de la factura conformada frente a la letra de cambio y al cheque	1. Aplica 2. No Aplica	Guía de análisis

CAPÍTULO V

VERIFICACIÓN Y PRUEBA DE LAS HIPÓTESIS

1. TABULACIÓN Y ANÁLISIS DE LAS ENCUESTAS

DEMOSTRAR LA INEFICACIA DE LA REGULACIÓN DE LA FACTURA CONFORMADA Y DEMOSTRAR EL POCO CONOCIMIENTO QUE SE TIENE SOBRE LA FACTURA CONFORMADA

Para determinar la eficacia de la regulación de la factura conformada es preciso determinar, en primer lugar, si aquella es conocida y utilizada por los agentes del mercado. Para ello, me planteé realizar dos encuestas. La primera está dirigida a las imprentas, que son empresas a las que se le demandan la impresión de formatos de documentos comerciales; es ahí donde podré tener una primera impresión sobre la utilización de este título valor. La segunda está dirigida a jefes del departamento de créditos y cobranzas de empresas comercializadoras de bienes muebles. Con esta segunda encuesta podré medir la utilización de los títulos valores, especialmente, de la factura conformada en sus operaciones al crédito, además, podré hacer una medición sobre el grado de conocimiento que se tiene sobre este título valor.

El propósito principal de estas encuestas es determinar el grado de utilización y de conocimiento que se tiene sobre la factura conformada.

Para conseguir mi propósito, elaboré dos encuestas sencillas: la primera, dirigida a las imprentas, consta de 6 preguntas y se manejará de forma confidencial, debido a las reacciones de los encuestados al momento de aplicarla. La segunda, dirigida a los jefes de empresas comercializadoras, consta de 15 preguntas y también se manejará de forma confidencial por las reacciones de los encuestados al momento de la aplicación.

1.1. TABULACIÓN DE ENCUESTAS DIRIGIDAS A LAS IMPRENTAS

Esta encuesta tiene como finalidad la determinación del conocimiento sobre la factura conformada y la medición de la demanda de formatos de factura conformada a nivel de Lima.

1.1.1. CARACTERÍSTICAS Y FUENTES.-

UNIVERSO: Se determina por el 100% de las imprentas que prestan servicios de impresión de documentos comerciales.

MUESTRA: Se entrega un promedio de 20 encuestas a los encargados de las imprentas en el Cercado de Lima, de las cuales se contestaron 10.

CONTENIDO: La encuesta consta de 3 secciones: la primera es para identificar a la empresa y al encuestado; la segunda consta de 5 preguntas, de las cuales la primera es cerrada y de descarte para identificar la demanda de impresiones de facturas conformadas; y la tercera sección consta de 1 pregunta destinada a medir la demanda actual de los documentos comerciales en general y, en especial, el de la factura conformada.

FUNDAMENTO: Esta encuesta tiene origen en los 10 resultados arrojados en la encuesta realizada el pasado 04 de Enero del 2011.

1.1.2. RESULTADOS.-

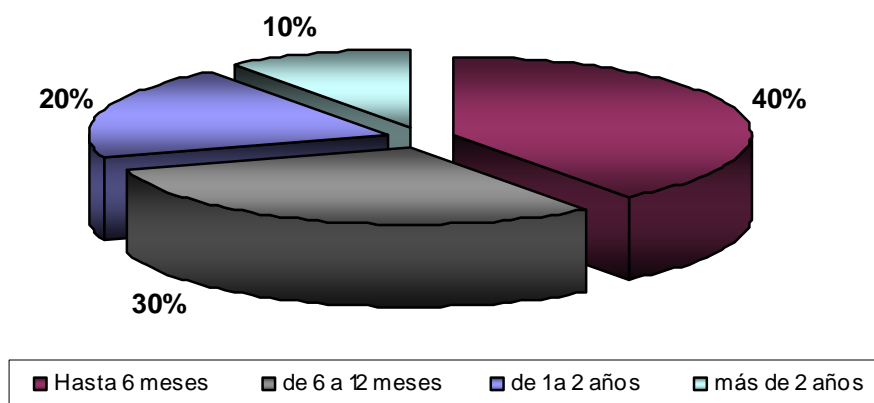
SECCIÓN 1 – INFORMACIÓN DEL ENTREVISTADO

PREGUNTA N°0

¿Cuánto tiempo de experiencia tiene en el cargo?

ALTERNATIVAS	fi	FI %
Hasta 6 meses	4	40%
de 6 a 12 meses	3	30%
de 1 a 2 años	2	20%
más de 2 años	1	10%
TOTAL	10	100%

¿Cuanto tiempo tienes en el cargo?



El 70% de los encuestados tiene un año o menos de experiencia en la impresión de formatos, lo que denota cierto grado de conocimiento sobre los formatos que utilizan las empresas. Solo el 10% tiene más de 2 años de experiencia.

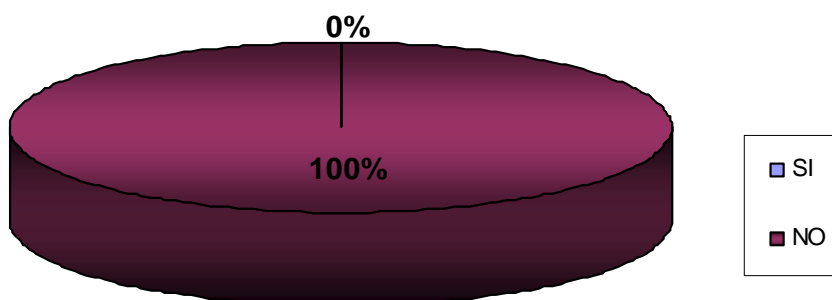
SECCIÓN 2 - DEMANDA DE FORMATOS DE LA FACTURA CONFORMADA

PREGUNTA N°1

A lo largo de tu experiencia ¿Has oído hablar sobre la Factura Conformada?

ALTERNATIVAS	fi	FI%
SÍ	0	0%
NO	10	100%
Total de respuestas obtenidas	10	100%

A lo largo de tu experiencia ¿Has oído hablar sobre la Factura Conformada?



El 100 % de los encuestados no han oído hablar sobre la factura conformada, lo que denota que las empresas no solicitan la impresión de sus formatos, los cuales no han sido aplicados en las actividades comerciales de las empresas. Ésta es una razón para asumir que la Factura Conformada es un instrumento poco difundido en el mercado.

Nota: Las preguntas desde la 2 a la 5 están destinadas a medir el grado de conocimiento que se pudiera tener sobre la factura conformada, en vista de que el universo de encuestados respondió que no, no se puede realizar ninguna medición, por lo que nos pasamos directamente a la pregunta N°6.

PREGUNTA N°6

¿Qué formatos de los mencionados instrumentos suelen imprimir?

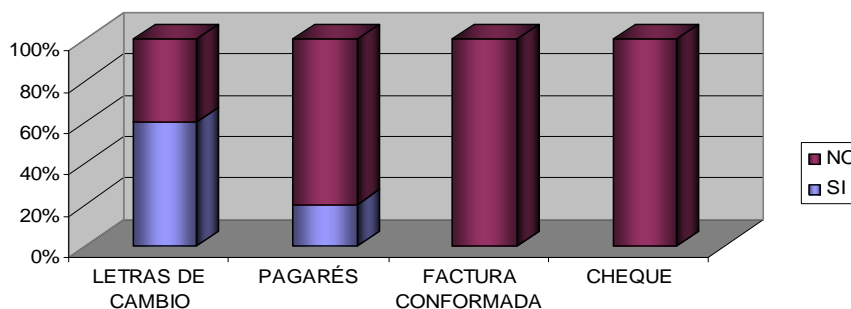
ALTERNATIVAS	Letras de Cambio	Pagarés	Factura Conformada	Cheque	Total
Encuestado 1	X	X			2
Encuestado 2					0
Encuestado 3	X	X			2
Encuestado 4					0
Encuestado 5	X				1
Encuestado 6					0
Encuestado 7	X				1
Encuestado 8	X				1
Encuestado 9	X				1
Encuestado 10					0
Total	6	2	0	0	8

Tabla N° 1

Medición de respuestas respecto de la demanda de impresión de los formatos de los títulos mencionados

ALTERNATIVAS	SÍ	FI%	NO	FI%	Total
LETRAS DE CAMBIO	6	60%	4	40%	10
PAGARÉS	2	20%	8	80%	10
FACTURA CONFORMADA	0	0%	10	100%	10
CHEQUE	0	0%	10	100%	10

¿Que formatos de los mencionados instrumentos suelen imprimir?



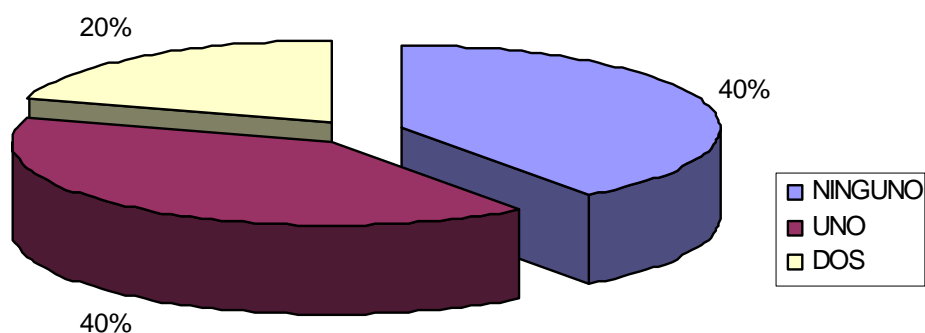
Ningún encuestado refirió haber impreso formatos de factura conformada, lo que corrobora la afirmación de que las facturas conformadas no son aplicadas en el mercado. Tampoco ninguno imprime cheques, esto debido a que estos títulos valores son impresos a cargo de los bancos, a solicitud del cliente. El 60% de los encuestados imprimen formatos de letras de cambio y El 20% de los encuestados imprimen pagarés.

Tabla N° 2

Concurrencia de instrumentos impresos entre los encuestados

ALTERNATIVAS	NINGUNO	UNO	DOS	TOTAL
N°de Encuestados	4	4	2	10

Concurrencia de Instrumentos impresos entre los encuestados



El 40% de los encuestados no ha impreso ninguno de estos instrumentos. El otro 40% ha impreso por lo menos uno de estos instrumentos. El 20 % ha impreso como máximo 2 de estos instrumentos, que son la letra de cambio y el pagaré.

1.1.3. ANÁLISIS DE RESULTADOS.-

A.- Desconocimiento acerca de la factura conformada, identificado por la falta de demanda de sus formatos para su aplicación en operaciones comerciales.

La encuesta se realizó a 10 trabajadores de las imprentas del Centro Comercial Wilson, las mismas que prestan servicios de impresión de documentos comerciales y cambiarios a diversas empresas a nivel de Lima, pudiéndose observar que el 100% de los trabajadores encuestados nunca han oído hablar sobre las facturas conformadas y, por consiguiente, nunca se les ha requerido la impresión de las mismas.

El 40% de los encuestados no ha impreso ninguno de los títulos valores mencionados, y el otro 60% ha impreso letras de cambio y, en algunos casos, también pagarés. Ello denota la poca demanda de impresión de títulos valores, ya sea por su poca utilización o por su falta de conocimiento de su existencia. (Ver cuadro N°1)

Cuadro N°1
Conocimiento y demanda de la factura conformada

Pregunta	Atributos	Valor absoluto	Valor Relativo
Pregunta 0	Experiencia Laboral dentro de la empresa (Menos de 12 meses)	7	70%
Pregunta 1	Desconocimiento sobre la factura conformada	10	100%
Pregunta 6	Demanda de formatos de letras de cambio	6	60%
Pregunta 6	Demandas de pagarés	2	20%

1.2. TABULACIÓN DE ENCUESTAS DIRIGIDAS A LAS EMPRESAS COMERCIALIZADORAS DE BIENES MUEBLES

Esta encuesta tiene como finalidad la determinación y medición del conocimiento de la existencia de factura conformada en las empresas comercializadoras de bienes muebles y prestadoras de servicios a nivel de Lima.

1.2.1. CARACTERÍSTICAS Y FUENTES.-

UNIVERSO: Se determina por el 100% de las empresas comercializadoras de bienes muebles y prestadoras de servicios que trabajan con operaciones al crédito.

MUESTRA: Se entrega un promedio de 30 encuestas a los jefes o encargados del área de créditos y cobranzas de las empresas, de las cuales se contestaron 20.

CONTENIDO: La encuesta consta de 3 secciones: la primera es para identificar a la empresa y al encuestado; la segunda consta de 9 preguntas, de las cuales dos son cerradas y de descartes, de éstas la primera está en la pregunta N° 1 para identificar qué entrevistados tienen por lo menos la noción de factura conformada y la segunda está en la pregunta N° 6 para identificar cuántos de éstos han utilizado alguna vez estos instrumentos. La tercera sección consta de 6 preguntas destinadas a identificar el manejo actual de las operaciones de crédito que manejan esas empresas.

FUNDAMENTO: Esta encuesta tiene origen en los 20 resultados arrojados en la encuesta realizada entre Noviembre del 2010 y de Enero del 2011.

1.2.2. RESULTADOS.-

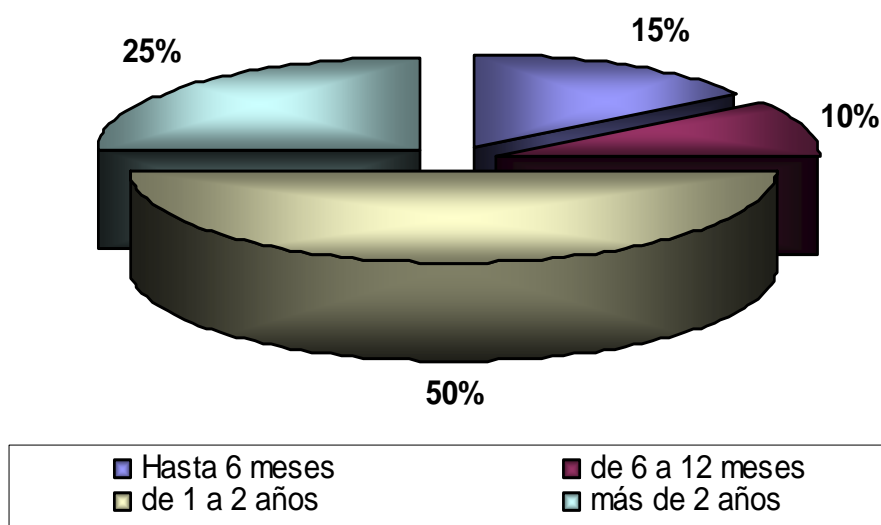
SECCIÓN 1 – INFORMACIÓN DEL ENTREVISTADO

PREGUNTA N° 0

¿Cuánto tiempo de experiencia tiene en el cargo?

ALTERNATIVAS	fi	FI %
Hasta 6 meses	3	15%
de 6 a 12 meses	2	10%
de 1 a 2 años	10	50%
más de 2 años	5	25%
TOTAL	20	100%

¿Cuánto tiempo tiene de experiencia?



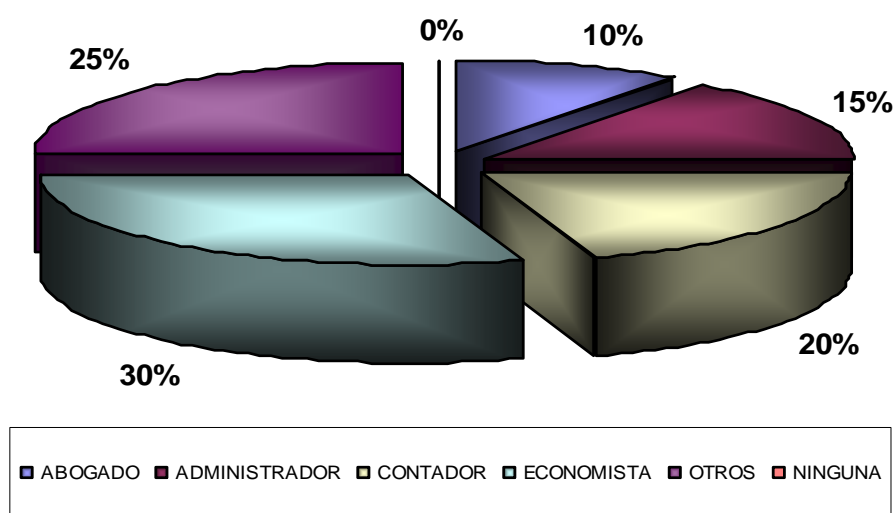
El 50% de los encuestados poseen una experiencia mayor a un año en su cargo, por lo que es factible decir que tienen pleno conocimiento de los procedimientos y procesos de la organización del área donde laboran.

PREGUNTA N°0.1

¿Qué profesión tiene?

PROFESIONES	fi	FI %
ABOGADO	2	10%
ADMINISTRADOR	3	15%
CONTADOR	4	20%
ECONOMISTA	6	30%
OTROS	5	25%
NINGUNA	0	0%
Total	20	100%

¿Qué profesión tiene?



El 100% de los encuestados tiene por lo menos una profesión técnica. El 10% de los encuestados tiene la profesión de abogado. El 30% es economista, el 20% es contador, el 15% administrador y el otro 15% tiene otra carrera. Todo esto demuestra que el cargo de créditos y cobranzas tiene un perfil multiprofesional, en donde no todos estudian in extenso la teoría sobre los títulos valores, en especial la de la factura conformada.

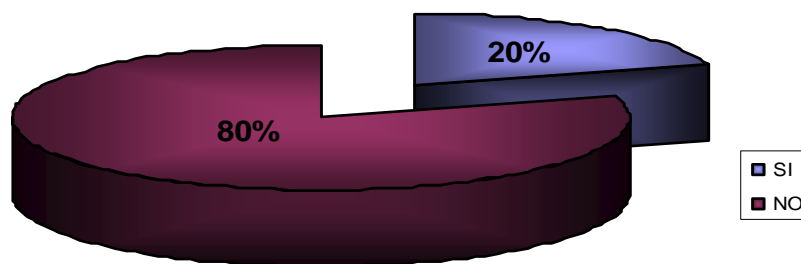
SECCIÓN 2 - CONOCIMIENTO ACTUAL SOBRE LA FACTURA CONFORMADA

PREGUNTA N° 1

A lo largo de tu experiencia ¿Has oído hablar sobre la Factura Conformada?

ALTERNATIVAS	fi	FI%
SÍ	4	20%
NO	16	80%
Total de respuestas obtenidas	20	100%

A lo largo de tu experiencia ¿Has oído hablar sobre la factura conformada?



El 80% de los encuestados no ha oído hablar sobre la factura conformada, por ser un instrumento poco difundido en el mercado y el cual no ha sido muy aplicado en las operaciones comerciales de las empresas en las que laboran.

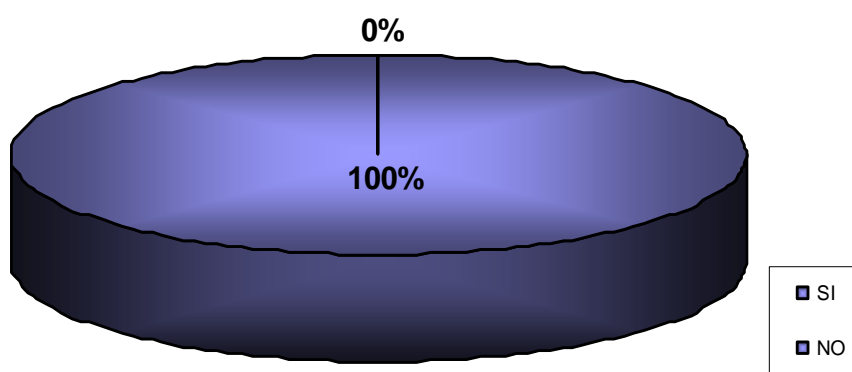
Nota: Las preguntas desde la 4 a la 5 están destinadas a medir el grado de conocimiento que se pudiera tener sobre la factura conformada, en vista de que solo 4 entrevistados manifestaron haber oído hablar sobre la misma, el universo de las respuestas estará reducido a 4 encuestados.

PREGUNTA N °2

¿Conoces sobre sus características principales?

ALTERNATIVAS	fi	FI%
SI	4	100%
NO	0	0%
Total de respuestas obtenidas	4	100%

¿Conoces sobre sus características principales?



El 100% de los entrevistados que manifestaron haber oído sobre la factura conformada informan que conocen sus principales características. Esto podría denotar que han utilizado la factura conformada o han estudiado sobre sus bondades en una universidad o instituto.

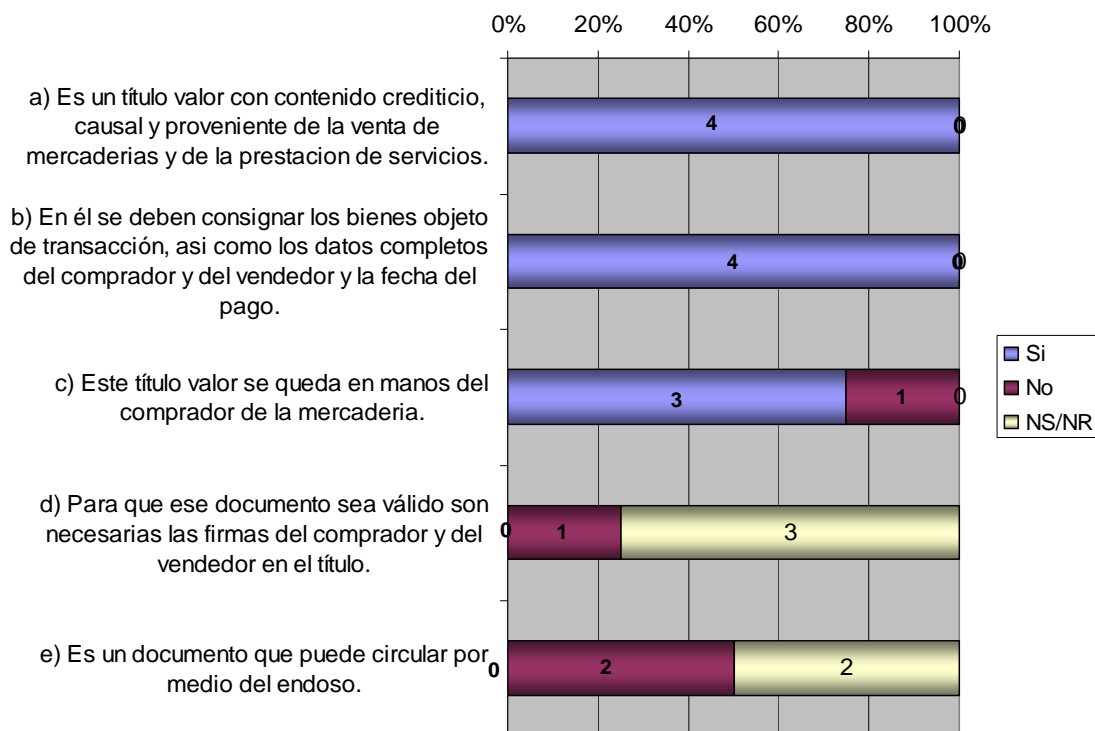
NOTA: A continuación se pasará a comprobar si la afirmación de conocer sobre las características de la factura conformada es totalmente cierta. Para ello, se elaboraron preguntas enunciativas con tres alternativas de respuestas: sí, no o no sabe no responde.

PREGUNTA N °3

¿Cuáles son las principales características?

ALTERNATIVAS	Sí	No	NS/NR	TOTAL
a) Es un título valor con contenido crediticio, causal y proveniente de la venta de mercaderías y de la prestación de servicios.	4	0	0	4
b) En él se deben consignar los bienes objeto de transacción, así como los datos completos del comprador y del vendedor y la fecha del pago.	4	0	0	4
c) Este título valor se queda en manos del comprador de la mercadería.	3	1	0	4
d) Para que ese documento sea válido son necesarias las firmas del comprador y del vendedor en el título.	0	1	3	4
e) Es un documento que puede circular por medio del endoso.	0	2	2	4
Total de respuestas	11	4	5	20

¿Cuáles son las principales características?



El 100% de los entrevistados en esta sección conoce acerca del concepto de la factura conformada, así como de algunos los requisitos esenciales a consignar en el llenado de una factura conformada.

El 75% de los entrevistados ha manifestado erróneamente, respecto al proceso de emisión de la factura conformada, que ésta deberá quedarse en manos del comprador. Esto demuestra la falta de práctica en el trabajo con la factura conformada en tanto que ésta, según se desprende de su regulación, deberá quedarse finalmente en manos del vendedor para que pueda ejercer las acciones correspondientes para su cobro al vencimiento.

El 75% manifestó que no sabe si para la validez de la factura conformada es necesaria la firma del vendedor y comprador, y el otro 25% manifestó que no es necesaria. Con esto comprobamos el poco conocimiento que tienen los entrevistados sobre la conformidad, que es el acto por el cual el comprador firma la factura en señal de conformidad de la operación realizada. Si bien es cierto la conformidad no determina la validez de la factura conformada, es un acto importante para que pueda configurarse verdaderamente la relación cambiaria.

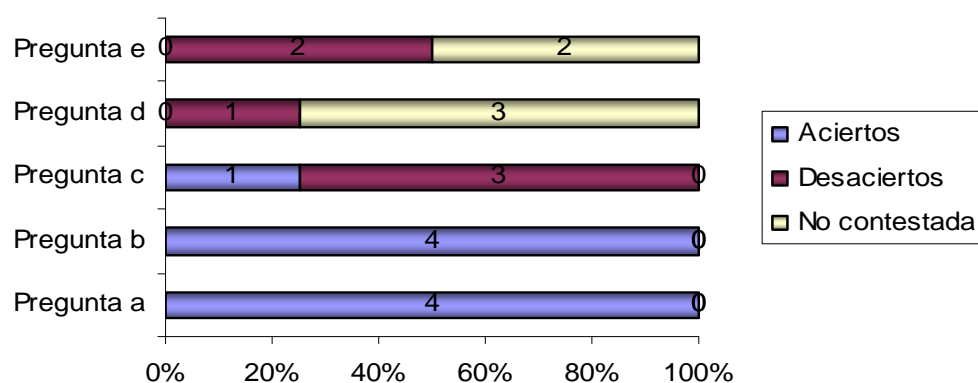
El 50% manifestó que no sabe si la factura conformada puede circular mediante endoso y el otro 50% manifestó que no puede circular mediante endoso. Aquí comprobamos la falta de conocimiento que tienen los entrevistados respecto a las cualidades de negociabilidad de la factura.

Hasta aquí cabe poner en duda el conocimiento de estos entrevistados sobre las características de la factura conformada y en general sobre los títulos valores, pues si sabían que se trataba de un título valor (tal como se comprueba en la primera pregunta) no se entiende porqué no la relacionaron con la negociabilidad o circulación que es una característica primordial de los títulos valores.

Tabla N°3
Valoración de respuestas respecto de sus características principales

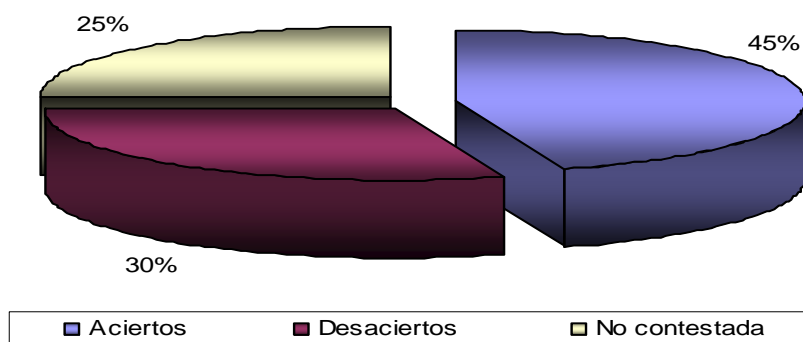
Número de preguntas	Aciertos	Desaciertos	No contestada	Total Respuestas
Pregunta a	4	0	0	4
Pregunta b	4	0	0	4
Pregunta c	1	3	0	4
Pregunta d	0	1	3	4
Pregunta e	0	2	2	4
Total de Respuestas	9	6	5	20

Valoración de respuestas



Solo 2 preguntas del total de 5 preguntas realizadas fue bien contestada por todos y corresponden a las preguntas basadas en la definición de la factura conformada y en los requisitos generales para su creación. Las otras 3 tuvieron al menos un error y corresponde a las preguntas basadas en los requisitos esenciales para su validez, al destino de la factura luego de emitida y a su principio de circulación. De ello, podemos colegir que no todos los entrevistados conocen a cabalidad las características de la factura conformada.

Resumen de Valoración



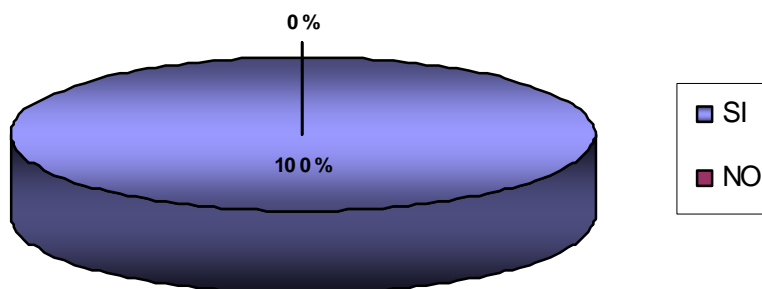
El 45% del total de respuestas han sido acertadas y provienen de las preguntas ya mencionadas en el gráfico anterior, el otro 55% de las respuestas han sido mal contestadas o no han sido contestadas, por lo que podríamos considerar que entre los encuestados de esta sección existe un regular conocimiento acerca de las características de la factura conformada.

PREGUNTA N °4

¿Conoces sobre sus Ventajas?

ALTERNATIVAS	fi	FI%
SÍ	4	100%
NO	0	0%
Total de respuestas obtenidas	4	100%

¿Conoces sobre sus ventajas?



El 100% del total de entrevistados que manifiestan que han oído hablar sobre la factura conformada informan que conocen sus principales ventajas. Esto también podría denotar que los entrevistados han utilizado la factura conformada o han estudiado sobre sus ventajas en una universidad o instituto.

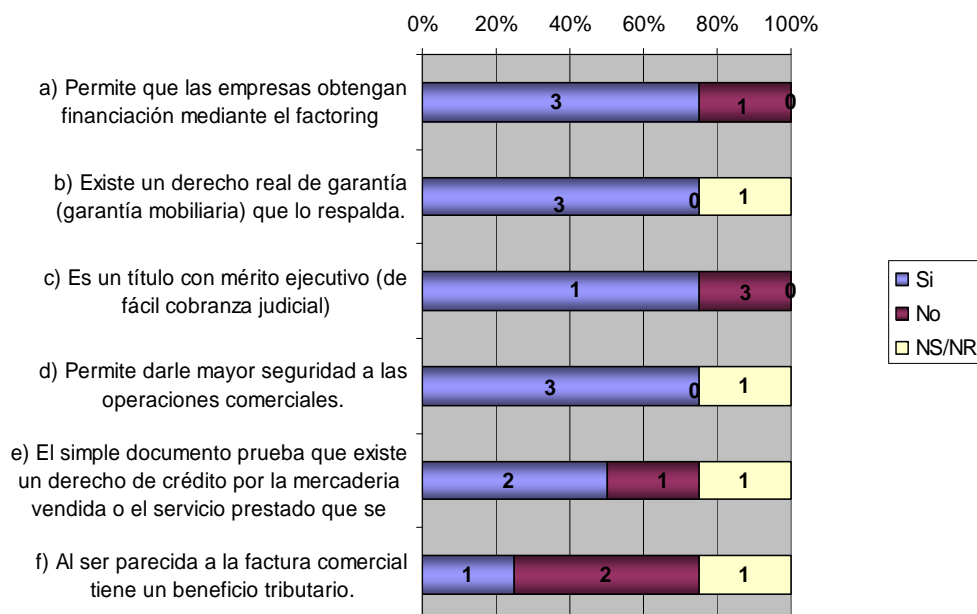
NOTA: A continuación se pasará a comprobar si la afirmación de conocer sobre las ventajas de la factura conformada es totalmente cierta. Para ello, se elaboraron preguntas enunciativas con tres alternativas de respuestas: sí, no o no sabe no responde.

PREGUNTA N °5

¿Cuáles son las principales Ventajas?

ALTERNATIVAS	Sí	No	NS/NR	TOTAL
a) Permite que las empresas obtengan financiación mediante el factoring.	3	1	0	4
b) Existe un derecho real de garantía (garantía mobiliaria) que lo respalda.	3	0	1	4
c) Es un título con mérito ejecutivo (<i>de fácil cobranza judicial</i>).	3	1	0	4
d) Permite darle mayor seguridad a las operaciones comerciales.	3	0	1	4
e) El simple documento prueba que existe un derecho de crédito por la mercadería vendida o el servicio prestado que se realizaron satisfactoriamente.	2	1	1	4
f) Al ser parecida a la factura comercial tiene un beneficio tributario.	1	2	1	4
Total de Respuestas	15	5	4	24

¿Cuáles son sus principales ventajas?



El 75% de los entrevistados conoce sobre la oportunidad de financiamiento que posee la factura conformada a través del factoring.

El 75% de los entrevistados piensa que aún sobre la factura conformada recae también un derecho de garantía, y el otro 25% no sabe al respecto, lo cual demuestra que el 100% de los entrevistados no está al tanto de que actualmente ya no se constituye un derecho real de garantía sobre los bienes vendidos.

El 75% de los entrevistados conoce sobre el mérito ejecutivo que posee la factura conformada, esto por ser una especie de título valor.

El 75% de los entrevistados reconocen que la factura conformada es un instrumento que brinda más seguridad a las operaciones comerciales, esto debido al mérito ejecutivo que poseen.

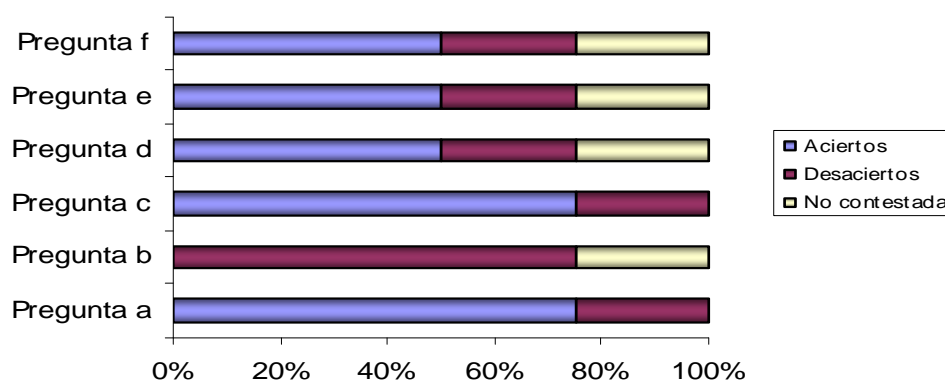
El 75% de los entrevistados reconocen el principio de literalidad dentro de la factura conformada, al asegurar que con el simple documento se prueba la existencia del derecho crediticio.

El 50% de los entrevistados manifiesta que las facturas conformadas no tienen beneficios tributarios. El otro 25% manifiesta que no, y el otro 25% manifiesta que no sabe, de lo que podemos colegir que no todos los encuestados tenían clara la diferencia entre la factura comercial y la factura conformada.

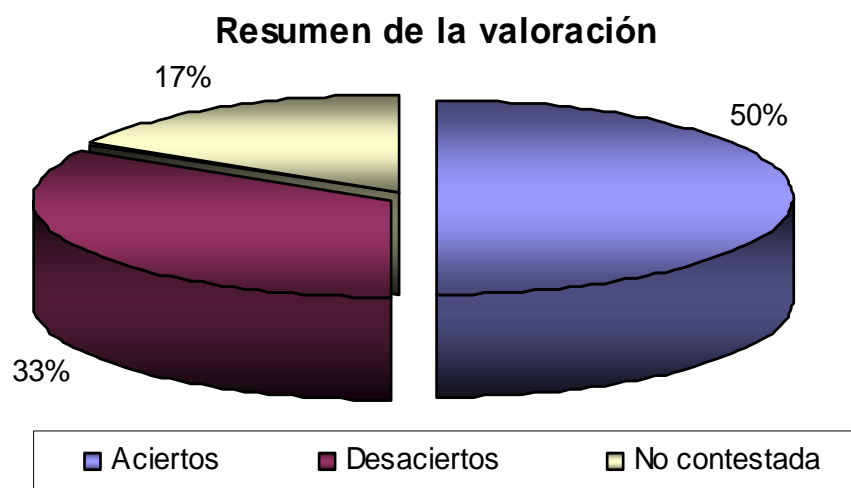
Tabla N°4
Valoración de respuestas respecto de sus principales ventajas

Número de preguntas	Aciertos	Desaciertos	No contestada	Total Respuestas
Pregunta a	3	1	0	4
Pregunta b	0	3	1	4
Pregunta c	3	1	0	4
Pregunta d	2	1	1	4
Pregunta e	2	1	1	4
Pregunta f	2	1	1	4
Total de Respuestas	12	8	4	24

Valoración de respuestas



El 100% del total de preguntas realizadas tiene por lo menos un desacierto. La mayor cantidad de desaciertos la tiene la pregunta b) basada en el conocimiento de las ventajas actuales de la factura conformada.



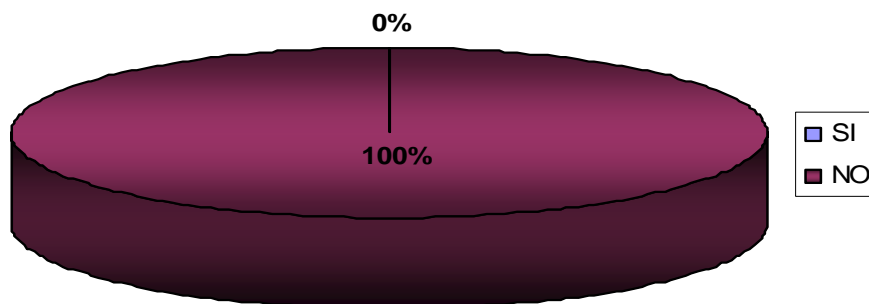
El 50% de las preguntas han sido acertadas, el 33% han sido erradas y el otro 17% han sido no contestadas, lo cual podría considerarse como un conocimiento regular acerca de los conocimientos de las ventajas de la factura conformada.

PREGUNTA N °6

¿Utiliza o has utilizado este instrumento?

ALTERNATIVAS	fi	FI%
SÍ	0	0%
NO	4	100%
Total de respuestas obtenidas	4	100%

¿Utiliza o has utilizado este instrumento?



El 100% de los encuestados que manifestaron haber oído alguna vez sobre la factura conformada no la ha utilizado, por lo que se comprueba que los conocimientos y nociones que tienen acerca de la factura conformada se deben a los estudios teóricos que han tenido sobre lo mismo. Esto también demuestra ineficacia de su tratamiento legislativo y la poca importancia que se le ha dado a la utilización de este título de crédito.

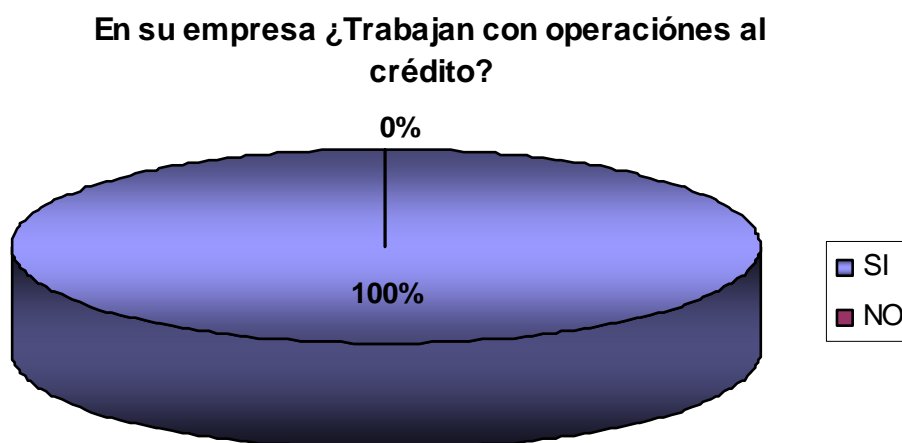
Nota: Las preguntas desde la 7 a la 9 están destinadas a medir el grado de utilidad que tiene la factura conformada para quienes ha oído hablar de ella en algún momento. En vista de que ninguno de los 4 entrevistados manifestó haber oído hablar sobre la misma es imposible realizar esa medición, por lo que pasaremos directamente a la Sección 3 en donde nos encargaremos de ver cuál es la situación actual del manejo de las operaciones al crédito que manejan las empresas.

SECCIÓN 3 - MANEJO ACTUAL DE LAS OPERACIONES AL CRÉDITO

PREGUNTA N °10

En su empresa ¿Trabajan con operaciones al crédito?

ALTERNATIVAS	fi	FI%
SÍ	20	100%
NO	0	0%
Total de respuestas obtenidas	20	100%



El 100% de los encuestados trabajan con operaciones al crédito, por lo que tienen pleno conocimiento de las ventajas y desventajas de este tipo de operaciones, así como los mecanismos a utilizar para proteger su crédito.

PREGUNTA N °11

¿Qué condiciones de crédito suelen utilizar?

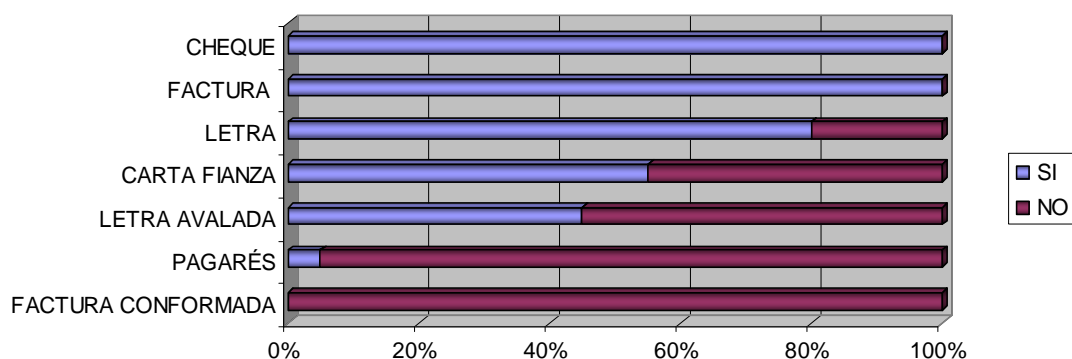
ALTERNATIVAS	Factura Confor.	Pagarés	Letra avalada	Carta fianza	Letra	Factura	Cheque	Total
Encuestado 1			x		x	x	x	4
Encuestado 2					x	x	x	3
Encuestado 3			x	x	x	x	x	5
Encuestado 4					x	x	x	3
Encuestado 5		x	x		x	x	x	5
Encuestado 6			x		x	x	x	4
Encuestado 7				x	x	x	x	4
Encuestado 8			x			x	x	3
Encuestado 9					x	x	x	3
Encuestado 10			x	x	x	x	x	5
Encuestado 11				x	x	x	x	4
Encuestado 12			x			x	x	3
Encuestado 13			x	x	x	x	x	5
Encuestado 14					x	x	x	3
Encuestado 15				x	x	x	x	4
Encuestado 16			x	x	x	x	x	5
Encuestado 17				x		x	x	3
Encuestado 18				x	x	x	x	4
Encuestado 19				x		x	x	3
Encuestado 20				x	x	x	x	4
Total	0	1	9	11	16	20	20	77

Tabla N°5

Medición de respuestas respecto de las condiciones de crédito utilizadas

ALTERNATIVAS	SÍ	FI%	NO	FI%	Total
FACTURA CONFORMADA	0	0%	20	100%	20
PAGARÉS	1	5%	19	95%	20
LETRA AVALADA	9	45%	11	55%	20
CARTA FIANZA	11	55%	9	45%	20
LETRA	16	80%	4	20%	20
FACTURA	20	100%	0	0%	20
CHEQUE	20	100%	0	0%	20

¿Qué condiciones de crédito suelen utilizar?



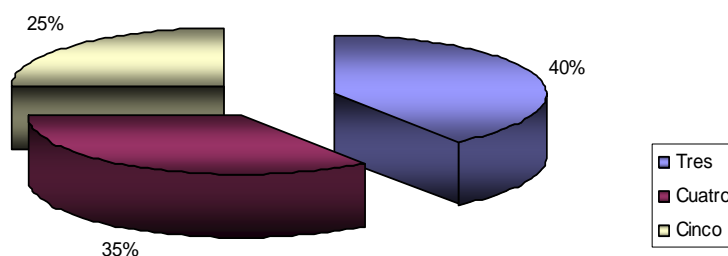
El 100% de los encuestados utilizan o han utilizado la factura comercial y el cheque como condición para sus operaciones al crédito. El 75% de los encuestados utiliza o ha utilizado la letra como condición de crédito. El 60% de los encuestados utiliza o ha utilizado la carta fianza. El 45% de los encuestados utiliza o ha utilizado letra avalada; y solo un 5% utiliza o ha utilizado pagarés. Ninguno utiliza la factura conformada.

Tabla N° 6

Concurrencia de instrumentos utilizados entre los encuestados

ALTERNATIVAS	Tres	Cuatro	Cinco	Total
N° Encuestados	8	7	5	20

Concurrencia de instrumentos utilizados entre los encuestados



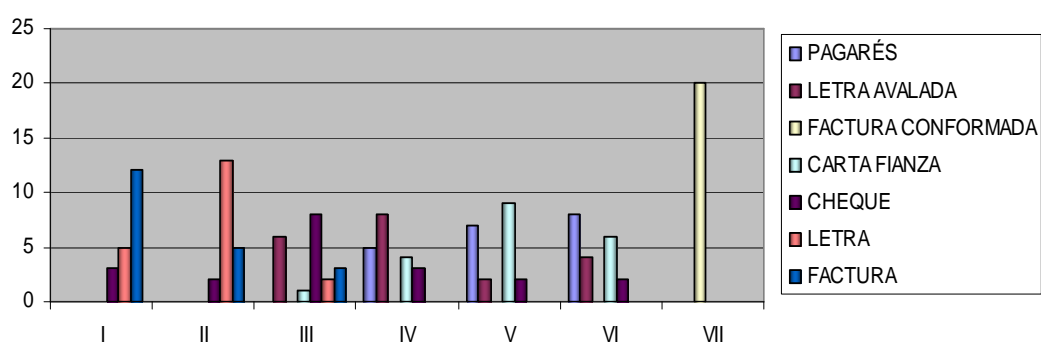
El 100% de los encuestados utiliza o ha utilizado por lo menos tres (3) de los instrumentos detallados. El 40% de los encuestados ha utilizado exactamente tres (3) de esos instrumentos, el 35% ha utilizado exactamente cuatro (4) de esos instrumentos y el otro 25% ha utilizado exactamente cinco (5) de esos instrumentos. Ninguno utiliza o ha utilizado todos los instrumentos, debido a que la factura conformada no ha sido utilizada por ninguno.

PREGUNTA N °12

Ordene del I al VI del instrumento más usado al menos usado como condición de crédito

ALTERNATIVAS	I	II	III	IV	V	VI	VII	TOTAL
PAGARÉS	0	0	0	5	7	8	0	20
LETRA AVALADA	0	0	6	8	2	4	0	20
FACTURA CONFORMADA	0	0	0	0	0	0	20	20
CARTA FIANZA	0	0	1	4	9	6	0	20
CHEQUE	3	2	8	3	2	2	0	20
LETRA	5	13	2	0	0	0	0	20
FACTURA	12	5	3	0	0	0	0	20
TOTAL DE RESPUESTAS	20	20	20	20	20	20	20	140

Instrumentos más y menos usados en operaciones al crédito



El 60% de los encuestados ha manifestado que el instrumento más usado para ellos es la factura. Mientras que el 100% de los encuestados manifestaron que la factura conformada es la menos usada, si no es la nunca usada. El 65% de los encuestados pone en segundo lugar de más

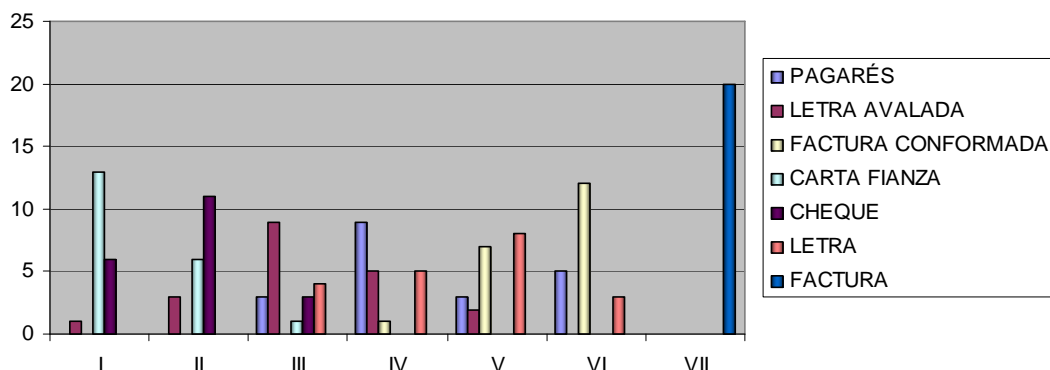
usado a la letra de cambio y el 40% considera que el tercer lugar lo ocupa el cheque. Dentro de los menos usados, además de la factura conformada, tenemos a los pagarés en el sexto lugar con el 65% y a la carta fianza en el quinto lugar.

PREGUNTA N °13

Ordene del I al VI del instrumento más seguro al menos seguro en las operaciones al crédito

ALTERNATIVAS	I	II	III	IV	V	VI	VII	TOTAL
PAGARÉS	0	0	3	9	3	5	0	20
LETRA AVALADA	1	3	9	5	2	0	0	20
FACTURA CONFORMADA	0	0	0	1	7	12	0	20
CARTA FIANZA	13	6	1	0	0	0	0	20
CHEQUE	6	11	3	0	0	0	0	20
LETRA	0	0	4	5	8	3	0	20
FACTURA	0	0	0	0	0	0	20	20
TOTAL DE RESPUESTAS	20	20	20	20	20	20	20	140

Instrumento de crédito más seguro y menos seguro



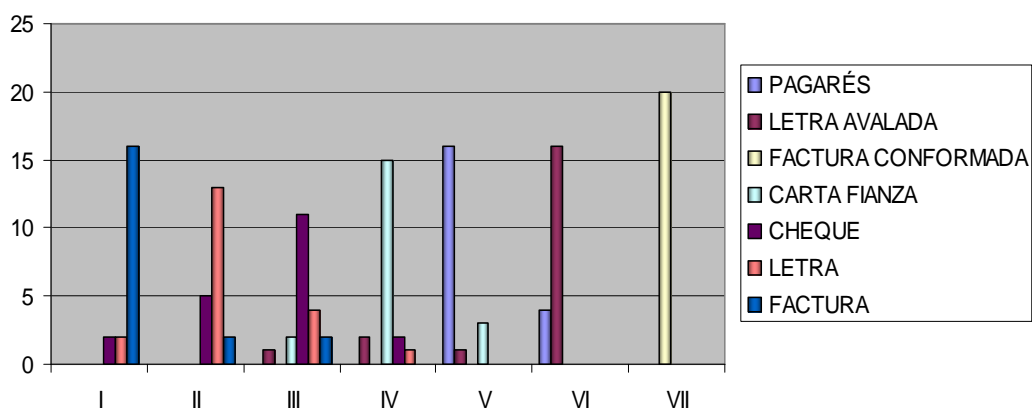
El 65% de los encuestados considera que la carta fianza es el instrumento más seguro de todos. Mientras que el 100% considera que la factura es el menos seguro de todos. El 55% de los encuestados pone en el segundo lugar de los más seguros al cheque y el 45% considera en tercer lugar a la letra avalada. El 60% de los encuestados pone en penúltimo lugar a la factura conformada. Y el 40% pone en antepenúltimo lugar a la letra de cambio.

PREGUNTA N °14

Ordene del I al VI del instrumento más práctico al menos práctico en la operatividad comercial

ALTERNATIVAS	I	II	III	IV	V	VI	VII	TOTAL
PAGARÉS	0	0	0	0	16	4	0	20
LETRA AVALADA	0	0	1	2	1	16	0	20
FACTURA CONFORMADA	0	0	0	0	0	0	20	20
CARTA FIANZA	0	0	2	15	3	0	0	20
CHEQUE	2	5	11	2	0	0	0	20
LETRA	2	13	4	1	0	0	0	20
FACTURA	16	2	2	0	0	0	0	20
TOTAL DE RESPUESTAS	20	20	20	20	20	20	20	140

Instrumento más práctico y menos práctico



El 80% los encuestados coincidieron en que la factura es el instrumento más práctico al momento de realizar operaciones al crédito; asimismo, el 80% coincidió en que la factura conformada es el menos práctico, esto puede deberse a la falta de conocimiento que se tiene respecto a sus ventajas y características. El 65% de los encuestados pone en segundo lugar al cheque y el 55% coincidió en que el tercer lugar lo tiene la letra. El 75% de los encuestados pone en penúltimo lugar al pagaré y el 55% pone en antepenúltimo lugar a la letra avalada.

PREGUNTA N °15

¿Con cuáles de estos instrumentos ha tenido problemas en la cobranza?

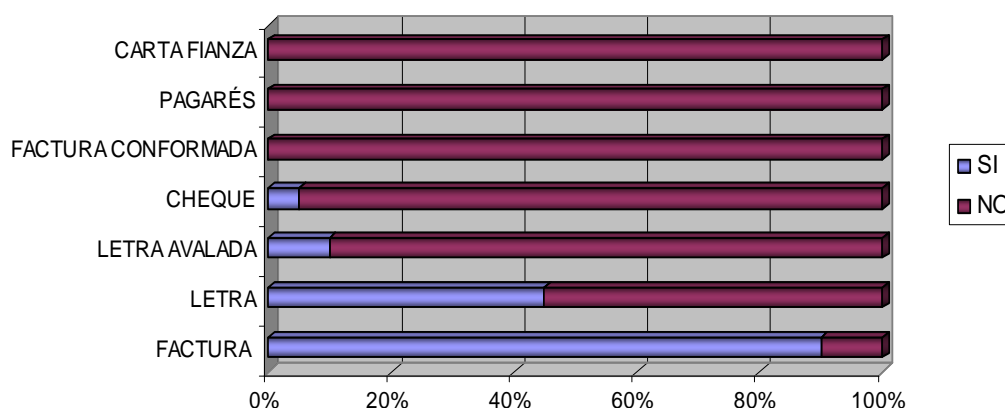
Alternativas	Factura confor.	Pagaré	Carta fianza	Cheque	Letra avalada	Letra	Factura	TOTAL
Encuestado 1						x	x	2
Encuestado 2						x	x	2
Encuestado 3				x			x	2
Encuestado 4						x	x	2
Encuestado 5						x	x	2
Encuestado 6					x		x	2
Encuestado 7								0
Encuestado 8							x	1
Encuestado 9						x	x	2
Encuestado 10							x	1
Encuestado 11						x	x	2
Encuestado 12					x		x	2
Encuestado 13						x	x	2
Encuestado 14							x	1
Encuestado 15						x	x	2
Encuestado 16							x	1
Encuestado 17							x	1
Encuestado 18						x	x	2
Encuestado 19							x	1
Encuestado 20								0
Total	0	0	0	1	2	9	18	30

Tabla N°7

Medición de respuestas respecto de los problemas de cobranza con estos instrumentos

ALTERNATIVAS	SÍ	FI%	NO	FI%	Total
FACTURA	18	90%	2	10%	20
LETRA	9	45%	11	55%	20
LETRA AVALADA	2	10%	18	90%	20
CHEQUE	1	5%	19	95%	20
FACTURA CONFORMADA	0	0%	20	100%	20
PAGARÉS	0	0%	20	100%	20
CARTA FIANZA	0	0%	20	100%	20

¿Con cuales de estos instrumentos ha tenido problemas en la cobranza?



EL 100% de los encuestados nunca ha tenido problemas con las cartas fianzas, el pagaré y la factura conformada. Es evidente que con esta última no hayan tenido problemas, puesto que ninguno la ha utilizado. Las razones que podrían fundamentar la falta de problemas del pagaré es que solo uno de los encuestados respondió haberla utilizado alguna vez y, respecto a la carta fianza, es que este instrumento es bancario y es muy seguro para el pago, por lo que no trae problemas de cobranza.

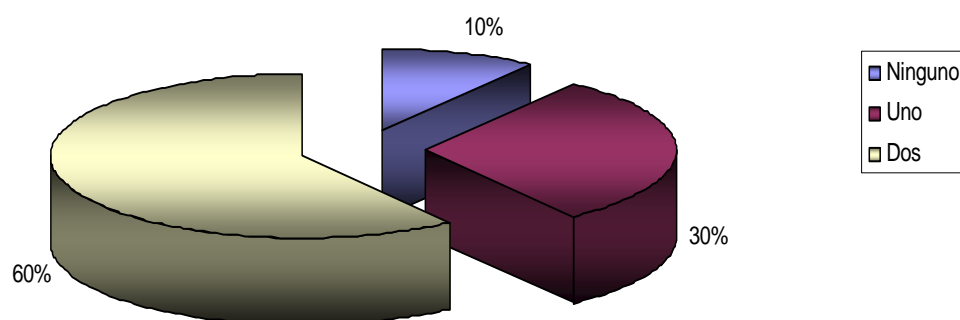
El 90% de los encuestados manifestó haber tenido problemas con el pago de facturas comerciales, esto explica por qué no la consideran seguras. El 45% ha tenido problemas con letras que es el título valor con más contingencias de pago, tal vez por ser uno de los más usados. El 10% ha tenido problemas con letras avaladas y solo el 5% ha tenido problemas con cheques.

Tabla N° 8

Concurrencia de problemas de cobranza entre los encuestados

ALTERNATIVAS	Ninguno	Uno	Dos	Total
N° Encuestados	2	6	12	20

Concurrencia de problemas de cobranza entre los encuestados



El 10% de los encuestados no ha tenido ningún tipo de problemas en sus pagos, esto porque se han respaldado de carta fianzas o pagarés o cheques, con los cuales se han registrado poca o ninguna contingencia en la cobranza.

El 60% de los encuestados ha tenido problemas de cobranza por lo menos con dos de los instrumentos mencionados, los mismos que radican en la utilización generalizada de facturas comerciales o letras de cambio. El 30% ha tenido problemas de cobranza solo con uno de los instrumentos mencionados.

PREGUNTA N °16

Marque con un aspa (X) con qué enunciados están de acuerdo y con cuáles no. Marque NS/NR de no saber al respecto.

ALTERNATIVAS	Acuerdo	Desacuerdo	NS/NR	Total
a) Tener respaldada todas las operaciones de crédito por títulos valores como la letra de cambio, el cheque o la factura conformada es o sería muy beneficioso.	18	0	2	20
b) No todas las operaciones al crédito están resguardadas por títulos valores (letra, cheque, pagaré), lo que las hace más riesgosas.	15	4	1	20
c) Es muy difícil negociar la aceptación de títulos valores con los clientes.	12	6	2	20
d) Actualmente el aseguramiento de las operaciones comerciales al crédito con la aceptación de letras o cheques previo despacho de bienes implica un gasto de tiempo y dinero.	15	3	2	20
e) La factura conformada no es utilizada porque no se conoce sobre sus beneficios y ventajas y está mal regulada.	19	0	1	20
f) La existencia de un instrumento que permita darle seguridad a las operaciones de compraventa al crédito sin que implique la demora de las prestaciones a realizar (entrega de bienes) es o sería muy beneficioso para el mercado.	20	0	0	20
g) Lo anterior sería idóneo sino se tiene que negociar con el cliente la utilización de la factura conformada, es decir, si su utilización se torna obligatoria.	14	3	3	20
Total de respuestas	145	18	17	180

1.2.3. ANÁLISIS DE RESULTADOS.-**A.- Conocimiento del jefe o encargado de créditos y cobranzas sobre la factura conformada.**

La encuesta se realizó a 20 jefes o encargados de las áreas de créditos y cobranzas que se desempeñan como tal en las empresas comercializadoras de bienes muebles, pudiéndose observar que, a pesar de que el 100% tiene por lo menos una carrera técnica y el 75% tiene una experiencia mayor a 1 año de desempeñar su trabajo, el 80 % de ellos respondió que nunca ha oído hablar de la factura conformada, por lo que ni siquiera saben qué es una factura conformada y, por consiguiente, tampoco conoce los beneficios de esta última. (Ver cuadro N°2)

Cuadro N°2
Conocimiento del jefe de créditos y cobranza sobre la factura conformada

Pregunta	Atributos	Valor Absoluto	Valor Relativo
0	Experiencia Laboral dentro de la empresa (Mayor de 12 meses)	15	75%
0.1	Carrera técnica o profesional	20	100%
1	Desconocimiento total sobre la factura conformada	16	80%

De la premisa anterior, tenemos que solo el 20% de los encuestados tienen alguna noción de lo que es la factura conformada. Luego, al analizar la información recopilada sobre el conocimiento de las características que tiene la factura conformada se pudo comprobar que, a pesar de que el 100% de los encuestados en esta sección contestó que sí conoce sobre sus características principales y que, en efecto, el 100% sabe el concepto básico de factura conformada y de lo que debe contener, ninguno de ellos conoce sobre las características de circulación y los requisitos de validez de la factura conformada y el 75% de ellos tampoco conoce cómo se maneja el procedimiento de emisión de la factura conformada.

Asimismo, respecto al análisis de la información recopilada de las ventajas de la factura conformada se pudo comprobar que igualmente, a pesar de que todos los encuestados manifestaron conocer sus ventajas, el 100% de las preguntas al respecto tuvieron por lo menos un desacierto o no fueron contestadas. Así, el 75% conoce sobre la ventaja de financiamiento, sobre el mérito ejecutivo de la factura conformada, sobre la seguridad que da la factura conformada en las operaciones comerciales. El 50% conoce sobre su función probatoria y su desvinculación tributaria (diferenciándola de la factura comercial). Sin

embargo, el 75% también confunde la regulación derogada con la actual, pues considera que la factura conformada guarda un derecho real de garantía (antes prenda) sobre los bienes vendidos. (Ver cuadros N°3 y 4)

Cuadro N°3

Conocimiento de las características de la factura conformada

Pregunta	Atributos	Valor Absoluto	Valor Relativo
Pregunta 2	Conocen sus principales características.	4	100%
Pregunta 3 Ítem a) y b)	Conocimiento del concepto y contenido de la factura conformada.	4	100%
Pregunta 3 Ítem c)	Desconocimiento del manejo de la factura conformada.	3	75,00%
Pregunta 3 Ítem d) y e)	Desconocimiento de la circulación y requisitos de validez de la factura conformada.	4	100%

Cuadro N°4

Conocimiento de las ventajas de la factura conformada

Pregunta	Atributos	Valor Absoluto	Valor Relativo
Pregunta 4	Conocen sus principales ventajas.	4	100%
Pregunta 5 Ítem a)	Conocimiento de su utilidad para financiarse mediante factoring.	3	75%
Pregunta 3 Ítem b)	Desconocimiento de la derogación del derecho real de garantía en la factura conformada.	3	75%
Pregunta 3 Ítem c) y d)	Conocimiento del mérito ejecutivo y la seguridad de las operaciones comerciales que da la factura conformada.	4	100%
Pregunta 3 Ítem e)	Conocimiento del mérito probatorio de la factura conformada.	2	50%
Pregunta 3 Ítem f)	Conocimiento de la desvinculación tributaria de la factura conformada	2	50%

De lo anteriormente analizado, podemos concluir que el conocimiento sobre la factura conformada es medio o regular, basándonos en la valoración de respuestas obtenidas anteriormente (Ver Tablas 3 y 4). Esto podría deberse a la falta de experiencia que tienen los encuestados respecto a la utilización de la factura conformada, así como a la falta de capacitación que tienen respecto a este instrumento cambiario por su poca difusión en el mercado peruano y por su ambigua regulación en la Ley de Títulos Valores.

B.- Manejo de las operaciones al crédito en las empresas comercializadoras de bienes muebles

Las encuestas fueron dirigidas a las áreas de créditos y cobranzas de empresas comercializadoras de bienes muebles o prestadoras de servicios, donde el 100% trabajaba con operaciones al crédito.

Al analizar la información recopilada en este aspecto se pudo comprobar que el 100% de los encuestados nunca ha utilizado la factura conformada, por lo que no pueden opinar respecto a su practicidad y su problema con la cobranza.

Por otro lado, se pudo verificar que 100% de los encuestados ha utilizado alguna vez la factura y el cheque, por lo que conocen sus implicancias prácticas; de ello se puede colegir que los encuestados han utilizado como mínimo un título valor en sus operaciones, por lo que conocen ciertas implicancias comunes de los títulos valores en general, como el mérito ejecutivo que poseen.

Asimismo, del análisis se pudo comprobar que para el 60% de los encuestados el instrumento más usado en las operaciones al crédito es la factura, a pesar de ser el menos seguro, según el 100% de los encuestados, y con el que más problemas de cobranza se tiene según el 90%. Ello puede justificarse en que es el instrumento más práctico, según el 80% de los encuestados.

Para el 65% de los encuestados la letra de cambio es el título valor más usado y más práctico, sin embargo no lo consideran ni el más ni el menos seguro. Ello podría explicarse porque el 45% de los encuestados ha tenido problemas de cobranzas con las letras de cambio. (Ver cuadro N°5)

Cuadro N°5

Manejo de las operaciones al crédito en las empresas comercializadoras de bienes muebles

Pregunta	Atributos	Valor Absoluto	Valor Relativo
Pregunta 11	Han utilizado o utilizan factura o cheque.	20	100%
Pregunta 12	La factura es la condición más utilizada.	12	60%
Pregunta 12	El título valor más usado como condición de crédito es la letra.	13	65%
Pregunta 13	La factura es el instrumento menos seguro para las operaciones de crédito.	20	100%
Pregunta 13	La carta fianza es el instrumento más seguro.	13	65%
Pregunta 13	El cheque es el título valor más seguro.	11	55%
Pregunta 14	La factura comercial es el instrumento más práctico.	16	80%
Pregunta 14	La letra es el título valor más práctico de usar.	13	65%
Pregunta 14	La Letra avalada es el instrumento usado menos práctico.	16	80%
Pregunta 15	La factura es el instrumento con más problemas de cobranzas entre los encuestados	18	90%
Pregunta 15	La letra de cambio es el título valor con más problemas de cobranza.	9	45%
Pregunta 15	Nunca han tenido problemas de cobranzas con facturas conformadas, pagarés y cartas fianzas.	20	100%

De todo lo anteriormente anotado, podemos deducir que en el mercado nacional no existe mucho resguardo en las operaciones al crédito, pues se encaminan a la practicidad (celeridad) de las operaciones comerciales con el uso de la factura comercial, que no es un instrumento de crédito. Esto debido a que la factura comercial es un instrumento de emisión obligatoria para fines tributarios y a que la gestión para el uso de otros instrumentos, como la carta fianza y los otros títulos valores, es tortuoso, debido a políticas administrativas de las propias empresas.

C.- Importancia y necesidad de implementar una nueva regulación que haga más segura las operaciones de crédito actuales

De acuerdo con los análisis realizados, es evidente que existe una gran desvinculación entre la seguridad y la celeridad (practicidad) en las operaciones comerciales al crédito de las empresas comercializadoras de bienes muebles y prestadoras de servicios, a pesar de que el 90% de los encuestados considere que es importante la utilización de títulos valores y que el 75% considere riesgosas las operaciones que no se resguarden con los mismos. De ello se deriva lo afirmado en los párrafos anteriores, y es que las políticas crediticias en el mercado peruano se orientan a la utilización de la simple factura comercial, lo que puede sustentarse en los criterios tomados por los encuestados respecto a la dificultad para gestionar la aceptación de los títulos valores reconocidos por el 60% de los encuestados y los costos de dinero y tiempo que esto implica reconocidos por el 75% de los encuestados. Además, estas políticas en la mayoría de casos, son impuestas por las grandes empresas a las pequeñas y medianas empresas que no tienen condiciones equilibradas para negociar las operaciones al crédito y cubrir los gastos que implica la aceptación de títulos valores, por lo que no les queda otra alternativa que la de usar la factura comercial como único documento que resguarde su crédito.

El 95% de los encuestados considera que la factura conformada no se utiliza porque no se conocen sus bondades, además, que su regulación no es buena. De ello se colige que es necesario realizar una modificación a la Ley de Títulos Valores, en lo que concierne al tema de la factura conformada, a fin de impulsar su utilización y a esto es menester agregarle una buena difusión en base a capacitaciones sobre las características y ventajas de la nueva regulación.

Si bien es cierto el 80% de los encuestados no saben absolutamente nada sobre la factura conformada, se ha verificado que el 95% piensa que la regulación es defectuosa y que su difusión ha sido ínfima, por lo que es válido afirmar que es necesaria la implementación de una nueva regulación sobre la factura conformada que la haga útil. Ello se sustenta en que el 100% de los encuestados considera que es importante tener un instrumento que haga más seguras las operaciones al crédito, pero sin necesidad de hacerlas más complejas de lo que ahora son.

El 70% de los encuestados considera que, para impulsar la utilización de la factura conformada, ésta debería tornarse obligatoria, lo que comprueba que uno de los problemas más espinosos de utilizar los títulos valores es la negociación con el deudor respecto a su utilización, esto se debe acentuar en el caso de las pequeñas y micro empresas. (Ver cuadro N°6)

Cuadro N°6

Importancia y necesidad de implementar una nueva regulación que haga más segura las operaciones de crédito actuales

Pregunta	Atributos	Valor Absoluto	Valor Relativo
Pregunta 16 Ítem a)	Criterio de los encuestados sobre la importancia y ventaja de utilizar títulos valores para resguardar las operaciones al crédito.	18	90%
Pregunta 16 Ítem b)	Criterio de los encuestados sobre el riesgo de no utilizar títulos valores para resguardar sus operaciones al crédito.	15	75%
Pregunta 16 Ítem c)	Criterio de los encuestados sobre la dificultad para negociar la aceptación de títulos valores.	12	60%
Pregunta 16 Ítem d)	Criterio de los encuestados respecto a los mayores costos de tiempo y dinero en las operaciones actuales con títulos valores.	15	75%
Pregunta 16 Ítem e)	Criterio de los encuestados sobre la falta de utilización de la factura conformada por el desconocimiento sobre ella y la mala regulación.	19	95%
Pregunta 16 Ítem f)	Criterio de los encuestados sobre la importancia de un instrumento que le dé seguridad a las actuales operaciones sin hacerlas complejas.	20	100%
Pregunta 16 Ítem g)	Criterio de los encuestados respecto a la idoneidad de la obligatoriedad de la utilización de la factura conformada.	14	70%

2. ANÁLISIS DEL RÉGIMEN LEGAL ACTUAL DE LA FACTURA CONFORMADA

2.1. INTRODUCCIÓN

La factura conformada, como la conocemos en el mercado nacional, se encuentra regulada en el Título Único de la Sección Tercera del Libro Segundo de la Ley de Títulos Valores. Como ya se ha mencionado, inicialmente la factura conformada peruana gozaba de ciertas

características especiales que, en vez de favorecerla, la hacía totalmente ineficaz por las excesivas desventajas en contra del obligado principal de la factura. Luego en el afán de impulsar su utilización se hicieron una serie de modificaciones sobre la misma -que analizaremos más adelante- haciéndola más bien muy parecida a la letra de cambio, que era el título valor al que la factura conformada habría de desplazar por la función específica que podía cumplir en el rubro de las operaciones mercantiles al crédito.

Los intentos de los legisladores por hacer útil este instrumento cambiario, tan eficaz en otros países como Brasil, Colombia, Francia y Argentina, han sido vanos pues hasta la fecha no existen reportes de empresas o personas que hayan utilizado la factura conformada en sus operaciones al crédito en el Perú.

Nuestra regulación sobre la factura conformada ha sido muy infortunada por lo que su aplicación ha sido exitosa en nuestro territorio, sin embargo, el legislador peruano es conciente de la importancia y el beneficio que traería su utilización en nuestro comercio (específicamente lo relacionado con el financiamiento empresarial), por ello hace unos meses se lanzó al mercado un nuevo título valor, denominado “factura negociable” que sería el instrumento que cubriría el vacío que ha dejado la inutilización de la factura conformada, no obstante existen dudas respecto a la eficacia de este nuevo título valor, pues existen algunas deficiencias en su regulación, las mismas que detallaremos más adelante.

En esta sección de la investigación se realizará un análisis detallado de la regulación actual de la factura conformada, donde encontraremos las posibles falencias y vacíos que tiene y que hace que su aplicación no se haya procurado en nuestro medio. En ese análisis, se verá la importancia que tiene la utilización este instrumento en las operaciones mercantiles al

crédito, por sus características especiales que la diferencian de otros títulos valores.

Por otro lado, es preciso realizar también un análisis de la regulación de la nueva “factura negociable” por tratarse de un instrumento que podría reemplazar a la factura conformada y que de ser eficaz haría inútil cualquier intento por reflotar a la factura conformada.

Al finalizar esta sección se tendrán claras todas las falencias existentes en las regulaciones sobre la factura conformada y sobre la factura negociable, además de las ventajas y beneficios de tener un instrumento adecuado para el manejo de las operaciones al crédito y por ultimo se podrá comprobar la importancia de realizar una modificación en la regulación que permita un manejo adecuado de las operaciones al crédito y que impulse mercado crediticio abierto al financiamiento empresarial, lo que a su vez traerá un avance económico a nuestro país.

2.2. LA DENOMINACIÓN DE FACTURA CONFORMADA

La factura conformada es conocida con otras denominaciones en otros países, así tenemos a la duplicatta en Brasil, a la factura cambiaria en Colombia y a la factura de crédito en Argentina, entre otras denominaciones.

El término factura nace de las operaciones que le dan origen a su emisión pues hace referencia al documento en el que se enumeran los objetos o servicios prestados por un sujeto a otro, lo cual sustenta la naturaleza causal que posee la factura conformada. Este documento tiene implicancias netamente tributarias y es de emisión obligatoria para los casos en los que la Ley de la materia ha determinado.

Por su parte, el término conformada, hace alusión a la “conformidad” pues con la firma del comprador o usuario se expresa su conformidad respecto al contenido de la factura y declara recibir conforme las mercaderías o el servicio, aceptando también el saldo que constituye una deuda a su cargo. Por lo dicho anteriormente tenemos que en acto de conformidad le da sustento a su denominación, por lo que, según la denominación, una factura conformada será la que tenga la conformidad puesta en el título.

Aquí podemos encontrar la primera inconsistencia de la regulación de la factura conformada: su denominación. La factura conformada sugiere que para su validez es necesaria la conformidad. La primera sobre la factura conformada, haciendo caso a su denominación, establecía en el Art. 163 Inciso 1 Numeral e) que *sólo una vez que cuente con la conformidad, el título puede ser objeto de transmisión*; en cambio la actual regulación no menciona a la conformidad como requisito necesario para la circulación por lo que la declara válida sin la conformidad aunque esta cláusula sea inconsistente pues la circulación de la factura representa la circulación del crédito contenido en ella lo que supondría su circulación sin la representación de un crédito, en todo caso lo que circularía sería la expectativa de que ese crédito se constituya con la conformidad.

La denominación de la factura conformada debe ajustarse a las características que la definan como tal, por ello si se quiere mantener una denominación como la mencionada debemos sopesar el acto de conformidad como característica principal de estos títulos. Por su parte es menester tocar la denominación dada al nuevo título valor a saber “factura negociable” y es que con esta denominación se pone a relucir como característica principal del título su carácter negociable que como veremos en su momento es el que prima en su regulación dejándose de lado el acto de conformidad.

Una denominación que a mi parecer podría ser la más adecuada, por su flexibilidad a los cambios que se podrían sufrir con el tiempo, es la de “factura cambiaria”, pues el término “cambiaria” denota al régimen de los instrumentos cambiarios o títulos valores. Así se llama factura cambiaria para denotar que es un título valor con características especiales que la diferencian de la factura comercial.

2.3. DEFINICIÓN DE FACTURA CONFORMADA

La regulación peruana decidió no hacer una definición estricta sobre la factura conformada pues prefirió enumerar todas las características que ésta poseía y que la distinguirían de otros instrumentos cambiarios.

Considero que la definición que pudiera realizar la Ley respecto a la factura conformada daría una directriz respecto a su verdadera significancia, pues la definición engloba no solo las características esenciales y diferenciadoras de un instrumento si no también deja notar la funcionalidad y la utilidad que se tendrá de la misma, permitiendo a los operadores jurídicos realizar una interpretación integradora y eficiente a la hora de aplicarla.

2.4. CARACTERÍSTICAS PRINCIPALES ESTABLECIDAS EN LA LEY

Como ya lo he mencionado, la actual regulación sobre la factura conformada, lejos de ensayar una definición de la misma en un artículo particular, ha optado por precisar sus principales características en el artículo 163 de la LTV de las cuales podremos analizar una por una para luego valorar la idoneidad de la regulación establecida actualmente.

El inciso 1 del artículo 163 menciona que la Factura Conformada tiene las siguientes características:

a) Se origina en la compraventa u otras modalidades contractuales de transferencia de propiedad de mercaderías, o en la prestación de servicios, en las que se acuerde el pago diferido del precio o de la contraprestación del servicio.- En este punto la ley hace referencia a dos elementos, al acto jurídico que podría originar su emisión y la condición de dicho acto a saber, de pago diferido. Ésta es la característica diferenciadora de la factura conformada frente a los otros instrumentos cambiarios regulados en la Ley.

Así, en primer lugar, la emisión de la misma tiene necesariamente origen en actos jurídicos establecidos en la Ley, éstos actos jurídicos deben ser una modalidad contractual de transferencia de propiedad (la ley menciona como encabezado a la compraventa) o de prestación de servicios. Haciendo una concordancia con lo mencionado luego (sobre el pago diferido del precio o contraprestación) tenemos que las modalidades contractuales originadora de la emisión de una factura conformada deben de ser onerosas o de lo contrario no se hablaría de un “pago diferido”.

Hasta aquí tenemos que, según la LTV, el acto jurídico originador de la emisión de una factura conformada debe ser un contrato bilateral, recíproco, sinalagmático, oneroso y debe importar o la transferencia de propiedad de un objeto o la prestación de un servicio (cualquiera que sea).

En segundo lugar, tenemos que las prestaciones establecidas en el contrato no deben ser de ejecución simultánea, pues una de ellas tiene que prolongarse en el tiempo, por lo que el derecho que nace de ello se incorpora en un documento, en este caso en la factura conformada.

Las actividades de las empresas (como entidades lucrativas) están enmarcadas dentro de esas características dadas a las operaciones mercantiles mencionadas en este artículo, sin embargo, para el caso

peruano, por razones de facilidad práctica considero que su marco de aplicación debería reducirse solo a operaciones de compraventa (pues no se entiende a que otras operaciones mercantiles de transferencia de propiedad a título oneroso se podría referir la Ley) y a operaciones de prestación de servicios que terminen con una prestación de dar un bien material. Esto fundamentado en que la naturaleza de la factura conformada (tomando como punto de referencia legislación extranjera) se comprende básicamente de las operaciones mercantiles de transferencia de mercaderías y en ellas la entrega es de fácil verificación, conformidad o aceptación, a diferencia de la prestación de un servicio simple que podría traer problemas en su aplicación, en tanto que para su verificación, conformidad o aceptación existe mucha subjetividad, lo que podría ocasionar retrasos y problemas a la hora de realizar la cobranza del título.

Por ello considero que debería haber una modificación al respecto y luego, ya con la aplicación de la factura conformada en nuestros medios, evaluar las implicancias y beneficios de extender su uso a todo tipo de servicios en el mercado.

b) *El objeto de la compraventa u otras relaciones contractuales antes referidas, debe ser mercaderías o bienes objeto de comercio, o servicios, que generen la obligación de expedir comprobantes de Pago.*- La segunda precisión sobre las características establecidas en la LTV complementa la analizada anteriormente pues le agrega un punto más a las operaciones mencionadas en el acápite anterior, como es el de la obligación de emitir comprobantes⁸⁵ de pago que son documentos que

⁸⁵El Artículo 6º del reglamento de comprobantes de pago establece que están obligados a emitir comprobantes de pago:

1.1 Las personas naturales o jurídicas, sociedades conyugales, sucesiones indivisas, sociedades de hecho u otros entes colectivos que realicen transferencias de bienes a título gratuito u oneroso:

a) Derivadas de actos y/o contratos de compraventa, permuta, donación, dación en pago y en general todas aquellas operaciones que supongan la entrega de un bien en propiedad.

b) Derivadas de actos y/o contratos de cesión en uso, arrendamiento, usufructo, arrendamiento financiero, asociación en participación, comodato y en general todas aquellas operaciones en las que el transferente otorgue el derecho a usar un bien.

acreditan la transferencia de bienes, la entrega en uso o la prestación de servicios.

Nuestra regulación nacional reconoce varios tipos de comprobantes de pago, a saber, Factura⁸⁶, Recibo por Honorarios⁸⁷, boleta de venta,

1.2 Las personas naturales o jurídicas, sociedades conyugales, sucesiones indivisas, sociedades de hecho u otros entes colectivos que presten servicios, entendiéndose como tales a toda acción o prestación a favor de un tercero, a título gratuito u oneroso.

Esta definición de servicios no incluye a aquéllos prestados por las entidades del Sector Público Nacional, que generen ingresos que constituyan tasas.

1.3 Las personas naturales o jurídicas, sociedades conyugales, sucesiones indivisas, sociedades de hecho u otros entes colectivos se encuentran obligados a emitir liquidación de compra por las adquisiciones que efectúen a personas naturales productoras y/o acopiadoras de productos primarios derivados de la actividad agropecuaria, pesca artesanal y extracción de madera, de productos silvestres, minería aurífera artesanal, artesanía y desperdicios y desechos metálicos y no metálicos, desechos de papel y desperdicios de caucho, siempre que estas personas no otorguen comprobantes de pago por carecer de número de RUC. Mediante Resolución de Superintendencia se podrán establecer otros casos en los que se deba emitir liquidación de compra.

⁸⁶El Inciso 1 del Artículo 4 del reglamento de comprobantes de pago establece que las facturas se emitirán en los siguientes casos:

- a) Cuando la operación se realice con sujetos del Impuesto General a las Ventas que tengan derecho al crédito fiscal.
- b) Cuando el comprador o usuario lo solicite a fin de sustentar gasto o costo para efecto tributario.
- c) Cuando el sujeto del Régimen Único Simplificado lo solicite a fin de sustentar crédito deducible.
- d) En las operaciones de exportación consideradas como tales por las normas del Impuesto General a las Ventas. En el caso de la venta de bienes en los establecimientos ubicados en la Zona Internacional de los aeropuertos de la República, si la operación se realiza con consumidores finales, se emitirán boletas de venta o tickets.

No están comprendidas en este inciso las operaciones de exportación realizadas por los sujetos del Nuevo Régimen Único Simplificado.

e) En los servicios de comisión mercantil prestados a sujetos no domiciliados, en relación con la venta en el país de bienes provenientes del exterior, siempre que el comisionista actúe como intermediario entre un sujeto domiciliado en el país y otro no domiciliado y la comisión sea pagada en el exterior.

f) En las operaciones realizadas con las Unidades Ejecutoras y Entidades del Sector Público Nacional a las que se refiere el Decreto Supremo N° 053-97-PCM y normas modificatorias, cuando dichas Unidades Ejecutoras y Entidades adquieran los bienes y/o servicios definidos como tales en el artículo 1° del citado Decreto Supremo; salvo que las mencionadas adquisiciones se efectúen a sujetos del Régimen Único Simplificado o a las personas comprendidas en el numeral 3 del artículo 6° del presente reglamento, o que se acrediten con los documentos autorizados a que se refiere el numeral 6 del presente artículo.

g) En los servicios de comisión mercantil prestados a sujetos no domiciliados, en relación con la compra de bienes nacionales o nacionalizados, siempre que el comisionista actúe como intermediario entre el(los) exportador(es) y el sujeto no domiciliado y la comisión sea pagada desde el exterior.

⁸⁷ El inciso 2 establece del artículo 4 del reglamento de comprobantes de pago establece que los RECIBOS POR HONORARIOS se emitirán en los siguientes casos:

- a) Por la prestación de servicios a través del ejercicio individual de cualquier profesión, arte, ciencia u oficio.
- b) Por todo otro servicio que genere rentas de cuarta categoría, salvo lo establecido en el inciso 1.5 del numeral 1 del Artículo 7° del presente reglamento.

liquidación de compra, tickets o cintas de máquinas registradoras, entre otros. Cada uno de estos comprobantes encierran requisitos para su emisión y características propias que merecen un estudio aparte, no obstante podemos decir que por sus características hacen más confusa la utilización de la factura conformada.

Si nos basamos en la denominación que se optó para este instrumento cambiario tenemos que la “factura” es el comprobante de pago matriz para la génesis de la factura conformada, por lo que su referencia es importante para la aplicación de la factura conformada, más la referencia a otros comprobantes de pago no debió haber sido tomado en cuenta.

Aquí encontramos otra de las modificaciones que deberían realizarse a esta regulación, pues, considero que deberíamos limitar la emisión de facturas conformadas a las operaciones mercantiles que generen a la vez la obligación de emitir específicamente FACTURAS. Esto traerá mejoras no solo en el aspecto de impulso de la utilización de la factura conformada sino también en el aspecto tributario si es que se quiere realizar una mejor fiscalización. (Ver propuesta)

c) Los bienes y mercaderías pueden ser fungibles o no, identificables o no.- Esta característica va dirigida a los bienes o mercaderías objeto de la prestación contenida en el contrato de compra venta o de prestación de servicios, según sea el caso, nótese que en este último caso, no todos los contratos de prestación de servicios tienen como objeto de la prestación un bien o mercadería; así existen prestaciones que consisten simplemente en un hacer, el que se verificará según las disposiciones que se realicen entre los contratantes, aquí el elemento objetivo para la verificación de la prestación está casi ausente y de existir deberá ser determinado explícitamente por las partes para evitar futuras contingencias.

Este artículo nace de la regulación anterior debido a la necesidad e importancia de determinar las cualidades del bien objeto de garantía (que se constituía automáticamente con la conformidad en ese entonces). Se ha mantenido hasta la actualidad aunque sin que sea necesario solo para hacer la precisión de que las operaciones también pueden hacerse con este tipo de bienes o mercancías.

d) *La conformidad puesta por el comprador o adquirente del bien o usuario del servicio en el texto del título, demuestra por sí sola y sin admitirse prueba en contrario, que éste recibió la mercadería o bienes o servicios, descritos en la Factura Conformada, a su total satisfacción.*

- La conformidad, que es el acto por el que se le da el nomen de “conformada” a este título valor, tiene varios efectos, uno de ellos es la presunción (iuris tantum) de la recepción de la mercadería o bienes en perfectas condiciones (a total satisfacción). Este efecto permitirá establecer limitaciones a las excepciones causales que sobre el título podrán tener los deudores principales de la factura conformada. La conformidad es el único requisito, no se requerirán más documentos o actos para esta presunción. No obstante, ante la falta de conformidad la LTV no establece sanciones de invalidez, por lo que se interpreta que el título es válido pero con el defecto de no existir constancia fehaciente sobre la entrega a satisfacción del bien o la realización prestación del servicio, el cual podría ser subsanado (aunque la ley no lo establece) por otro documento que acredite la recepción a satisfacción del bien o servicio.

e) *La Factura Conformada es un título valor a la orden, transmisible por endoso.*

- La calidad de título valor a la orden le da la transmisibilidad mediante el endoso, sin embargo para que ello surja es preciso tener en claro el contenido implícito del derecho incorporado y como hemos visto y veremos en el siguiente punto, la LTV establece que en el caso de haber conformidad el derecho contenido habrá nacido del perfeccionamiento del

contrato de compraventa, sin embargo cuando no existiese conformidad, el título no es inválido y por lo tanto puede circular, en este caso, el derecho que circulará, conforme al artículo 167 de la LTV, será un derecho netamente autónomo y abstracto desde su nacimiento, similar al contenido en una letra de cambio, puesto que no se sustenta en ningún contrato de compraventa y en el que su obligado principal será el propio vendedor o emisor de la factura. Esto desvirtúa totalmente su naturaleza de título valor causado, haciendo que el tratamiento de la estructura de la relación cambiaría en la factura conformada sea como si fuera una estructura tripartita, como en el caso de la letra de cambio, cuando en realidad la estructura de la relación es bipartita, pues existen solo dos partes intervinientes, el vendedor o prestador del servicio es un simple emisor de la factura que contendrá una promesa de pago a su favor, sobre este aspecto se hablará más adelante.

f) Desde su conformidad, representa el crédito consistente en el saldo del precio o contraprestación señalado en el mismo título.-

Éste es otro de los efectos de la conformidad otorgada por la LTV, la representación de un crédito consistente en el saldo del precio o contraprestación no es nada menos que el contenido del derecho incorporado en el título. Esta incorporación nace, según este apartado, con la conformidad, de aquí podemos deducir que con la conformidad nace el derecho de crédito detallado en la factura conformada. Sin embargo, como lo veremos más adelante con el artículo 167 de la LTV, podemos afirmar que la factura conformada es válida aún sin la conformidad, por lo que puede circular sin ella, y solo con la conformidad será representativa del crédito consistente en saldo del precio o contraprestación y también con ella se le dará la facultad probatoria de la recepción satisfactoria del bien o servicio. Este criterio desalienta el uso de la factura conformada por el comerciante.

Ahora bien la LTV no establece explícitamente si este título valor (sin conformidad) tenga el carácter ejecutivo o no, sin embargo haciendo una interpretación sistemática con la regulación general de los títulos valores, al tener la calidad de tal, la factura -mal llamada- conformada tiene ese mérito a no ser que no reúna los requisitos formales establecidos en la Ley⁸⁸.

Todo esto demuestra la confusa regulación que se le ha dado a la factura conformada, lo que demuestra el por qué de su fracaso en nuestro país

Por su parte el inciso 2 del Art. 163 de la LTV no refiere sobre alguna característica adicional de la factura conformada, sino más bien muestra un posible camino a seguir para la emisión idónea de la factura conformada estableciendo que:

“Para la emisión de la Factura Conformada se podrá utilizar una copia adicional del respectivo Comprobante de Pago denominado Factura o Boleta de Venta. Dicha copia deberá llevar la denominación del título y la leyenda “COPIA NO VÁLIDA PARA EFECTO TRIBUTARIO”, y carece de todo efecto tributario”.

Con este inciso se abre la posibilidad de integrar el proceso de emisión de facturas comerciales o boletas de ventas con el de las facturas conformadas al utilizar una copia de los formatos de los mencionados comprobantes. Sin embargo, no se establecen los lineamientos que deberá poner la SUNAT para autorizar emitir nuevos formatos con una copia adicional, pues para ser una copia propiamente dicha deberá tener

⁸⁸ Artículo 18º.- Mérito ejecutivo y ejercicio de las acciones cambiarias

18.1. Los títulos valores tienen mérito ejecutivo, si reúnen los requisitos formales exigidos por la presente Ley, según su clase.

18.2. El tenedor podrá ejercitar las acciones derivadas del título valor en proceso distinto al ejecutivo, observando la ley procesal.

18.3. El mérito ejecutivo respecto a los valores con representación por anotación en cuenta, recae en la constancia de inscripción y titularidad que expida la respectiva Institución de Compensación y Liquidación de Valores, conforme a la ley de la materia.

los requisitos de contenido establecidos en la Ley⁸⁹ que son más que los establecidos para las facturas o boletas además de la denominación de factura conformada.

Este intento pudo ser valioso pero no se le ha dado la importancia y el impulso debido para que pueda realizarse, considero que de proponerse un artículo como éste tendríamos que sugerir la intervención de SUNAT además para evaluar los beneficios que traería la utilización de este tipo de formatos.

2.5. REQUISITOS FORMALES

Una de las características de los valores negociables, mencionados en el marco teórico de esta investigación es la formalidad, que determina los valores negociables. Para ser calificados como tales, deberán reunir los requisitos previstos expresamente en la ley, estos requisitos son los llamados requisitos formales esenciales que pueden dividirse en dos grupos, los de carácter general, que los encontraremos en todos los valores negociables (como el nombre del documento, los datos de los

⁸⁹ El artículo 5º de la Ley de comprobantes de pago establece que los comprobantes de pago deberán ser emitidos y otorgados en la oportunidad que se indica:

1. En la transferencia de bienes muebles, en el momento en que se **entregue el bien o en el momento en que se efectúe el pago**, lo que ocurra primero.

2. En el caso de retiro de bienes muebles a que se refiere la Ley del Impuesto General a las Ventas e Impuesto Selectivo al Consumo, en la fecha del retiro.

4. En la transferencia de bienes, por los pagos parciales recibidos anticipadamente a la entrega del bien o puesta a disposición del mismo, en la fecha y por el monto percibido.

5. En la prestación de servicios, incluyendo el arrendamiento y arrendamiento financiero, cuando alguno de los siguientes supuestos ocurra primero:

a) La culminación del servicio.

b) La percepción de la retribución, parcial o total, debiéndose emitir el comprobante de pago por el monto percibido.

c) El vencimiento del plazo o de cada uno de los plazos fijados o convenidos para el pago del servicio, debiéndose emitir el comprobante de pago por el monto que corresponda a cada vencimiento.

6. En los contratos de construcción, en la fecha de percepción del ingreso, sea total o parcial y por el monto efectivamente percibido.

La emisión y otorgamiento de los comprobantes de pago podrá anticiparse a las fechas antes señaladas.

La obligación de otorgar comprobantes de pago rige aún cuando la transferencia de bienes, entrega en uso o prestación de servicios no se encuentre afecta a tributos, o cuando éstos hubieran sido liquidados, percibidos o retenidos con anterioridad al otorgamiento de los mismos.

firmantes y las firmas); y los de carácter particular, que van a depender del valor negociable a tratar, así para el caso de la factura conformada la ley enumera una serie de requisitos formales que serán esenciales para la validez del título.

2.5.1. REQUISITOS FORMALES ESCENCIALES

Los requisitos formales para su emisión están enumerados en el Artículo 164 de la LTV respecto al contenido de la Factura Conformada y menciona que cuando menos deberá expresar lo siguiente:

a) La denominación de Factura Conformada. Este es un requisito que deben tener todos los títulos valores, no admitiéndose denominaciones equivalentes o similares.

b) La indicación del lugar y fecha de su emisión, a fin de computar el plazo para el pago, para la aplicación de la norma en el tiempo.

c) El nombre, número del documento oficial de identidad, firma y domicilio del emitente, que sólo puede ser el vendedor o transferente, o el prestador del servicio, a cuya orden se entiende emitida. En este el emitente solo puede ser el vendedor o prestador del servicio. La identificación del emitente es importante para que se logren ejercer todos los derechos cambiarios derivados del título valor, además para el caso de esta regulación se estaría identificando al obligado principal, en el caso de no existir conformidad.

d) El nombre, número de documento oficial de identidad y domicilio del comprador o adquirente del bien o usuario del servicio, a cuyo cargo se emite. Aquí se determina quien será el obligado principal y es importante para la ejecución del título valor, en caso de falta de pago. Pueden existir pluralidad de compradores o usuarios para lo cual se deberá identificar a cada uno según lo establecido en el presente inciso.

e) El lugar de entrega, en caso de tratarse de mercaderías o bienes descritos en el título. Este inciso está dado para las operaciones contractuales que tengan como objeto la entrega de un bien más no para aquellas que contengan netamente la obligación de realizar una prestación de hacer. A pesar de encontrarse en un artículo donde se enumeran los requisitos esenciales, en los artículos posteriores se establece que éste no es un requisito esencial por lo que a falta del mismo se entenderá que la entrega se realizó en el domicilio del comprador o adquirente⁹⁰.

f) La descripción del servicio prestado, y en su caso, de la mercadería entregada, señalando su clase, serie, calidad, cantidad, estado y demás referencias que permitan determinar su naturaleza, género, especie y valor patrimonial. Este requisito es netamente esencial puesto que el detalle de la mercadería transferida o del servicio prestado será el fundamento del nacimiento de la obligación cambiaria.

g) El valor unitario y total de la mercadería y, en su caso, del servicio prestado. Este requisito permitirá cuantificar el valor del acto generador de la relación cambiaria.

h) El precio o importe total o parcial pendiente de pago de cargo del comprador o adquirente del bien o usuario del servicio, que es el monto del crédito que este título representa. Este requisito determina el valor del crédito que contendrá el título valor. Este valor estará relacionado con el saldo del precio o el precio total no pagado en la operación mercantil.

⁹⁰ Artículo 165 de la LTV inciso 1.- A falta de indicación del **lugar de entrega** de las mercaderías, se entenderá que fue hecha en el domicilio del comprador o adquirente.

i) La fecha de pago del monto señalado en el inciso anterior, que podrá ser en forma total o en armadas o cuotas. En este último caso, deberá indicarse las fechas respectivas de pago de cada armada o cuota. Aunque no se menciona expresamente, se entiende que este inciso está determinando la fecha de vencimiento que se le dará al crédito mencionado. Es importante esta fecha porque a partir de la misma empiezan a correr los intereses moratorios.

j) La indicación del lugar de pago y/o, en los casos previstos por el artículo 53, la forma como ha de efectuarse éste. Al igual que en el requisito de lugar de entrega, este requisito tampoco es esencial, por lo que a falta de esta indicación se entenderá que se trata del domicilio del obligado principal, que puede ser, según sea el caso, el emisor de la factura o el comprador, adquirente o usuario⁹¹.

2.5.2. REQUISITOS NO ESENCIALES

En contraposición a los requisitos esenciales, existen también por ley los que no son esenciales, que son aquellos que con su ausencia no necesariamente acarrearán el vicio o nulidad del título valor. El artículo 165 establece tres de ellos, de los cuales hemos mencionado 2 en el punto anterior, por lo que mencionaremos el detallado en el inciso 3 del artículo mencionado que establece que:

*“De haberse dejado constancia de la **conformidad** sin indicar su fecha, se considerará que ésta fue hecha en la misma fecha de la emisión del título.”*

⁹¹ Artículo 165 de la LTV inciso 2.- A falta de indicación del **lugar de pago**, éste se exigirá en el domicilio del obligado principal, salvo que se hubiera acordado realizar el pago conforme al artículo 53.

Al respecto es de observar que, a diferencia de los otros requisitos mencionados en el artículo anterior, este requisito no se menciona en ese artículo, la razón de ello podría ser que el lugar de entrega y lugar de pago deben estar previamente impresos en el formato del título y que la realización de la conformidad es un acto externo a la emisión y posterior a la misma.

2.6. LOS VENCIMIENTOS

El vencimiento es uno de los requisitos esenciales que, según la LTV debe contener la factura conformada, por lo que las partes deberán establecer qué modalidad de vencimiento utilizar, según lo establecido en el artículo 166 de la LTV. La importancia del vencimiento radica en que a partir del mismo se podrá hacer efectivo el cobro del crédito contenido en el título o por lo menos exigir su pago además de que a partir de esa fecha empezarán a correr los intereses moratorios del crédito impago.

Según la LTV existen cuatro formas de vencimiento que las partes podrán optar por incorporar en el título:

a) A **fecha o fechas fijas** de vencimiento, según se trate de pago único, o en armadas o cuotas; con ello se asume que hay una fecha cierta señalada para el pago del crédito o varias fechas de tratarse de pagos en armadas cuando así se pacte.

b) A la **vista**; cuando se trate de esta modalidad de vencimiento, la factura conformada vencerá en el momento en el que ésta sea presentada para su pago, así con esta modalidad se faculta al tenedor legitimado de la factura a cobrarla en cualquier momento desde el día de su emisión inclusive y durante el plazo pactado para ello (en caso de no haberlo, este plazo podrá ser mayor a un año conforme lo establecido en el artículo 169 de la LTV), así la conformidad y el pago se tendrán que dar

conjuntamente cuando se trate de que el obligado principal es el comprador, adquirente o usuario, sin embargo, cuando por falta de conformidad el vendedor o prestador del servicio se convierte en obligado principal (se supone aquí que el título ya ha sido transferido) solamente se da el pago a la primera presentación del título ante el obligado principal (se entiendo primera presentación luego de haberla transferido). En ambos casos solo se requerirá realizar protesto por falta de pago.

c) A cierto plazo o plazos desde su conformidad, en cuyo caso deberá señalarse dicha fecha de conformidad; y, en este caso el vencimiento se producirá cuando haya transcurrido cierto plazo establecido por las partes que se contabilizará desde la fecha de la conformidad, la cual como ya hemos visto, deberá señalarse en la factura negociable caso contrario se entenderá realizada el mismo día de la emisión.

d) A cierto plazo o plazos desde su emisión, en esta modalidad la factura conformada vencerá transcurrido el plazo pactado por las partes que se contabilizará desde la fecha de emisión.

Hasta aquí cabe agregar que ni en este artículo ni en el anterior, se ha establecido qué pasa cuando no se establezca fecha de vencimiento. Haciendo una interpretación sistemática con el artículo 121.5 (en tanto que la aplicación supletoria para esta regulación es lo normado para la letra de cambio) se puede afirmar que ante la falta de indicación de la fecha de vencimiento se entenderá con vencimiento a la vista.

Por otro lado el inciso 2 del artículo 166 de la LTV señala que *“En caso de haberse pactado el pago de la Factura Conformada en armadas o cuotas, la falta de pago de una o más de ellas faculta al tenedor a dar por vencidos todos los plazos y a exigir el pago del monto total del título; o, alternatively, exigir las prestaciones pendientes en las fechas de vencimiento de cualquiera de las siguientes cuotas o, inclusive, en la*

fecha de la última armada o cuota, según decida libremente dicho tenedor. Para ese efecto, bastará que, de ser necesario, logre el correspondiente protesto o formalidad sustitutoria en oportunidad del incumplimiento de cualquiera de dichas armadas o cuotas, sin que afecte su derecho no haber efectuado tal protesto o formalidad sustitutoria correspondiente a las anteriores o cada una de las armadas o cuotas. La cláusula a que se refiere el artículo 52 que se hubiera incorporado en estas Facturas Conformadas surtirá efecto sólo respecto de la última armada o cuota.” Esta estipulación se establece por la alternativa del pago en cuotas o armadas que da la emisión de facturas conformadas, a diferencia de la letra de cambio que solo debe contener una fecha de vencimiento. El artículo es claro y no merece más comentario.

El siguiente inciso número 3 establece claramente la obligación del tenedor de la factura de consignar la constancia del pago en el mismo título o de emitir un recibo por tales pagos. Así, el mencionado inciso prescribe que “**de los pagos de las cuotas o armadas deberá dejarse constancia en el mismo título, bajo responsabilidad del tenedor o de la empresa del Sistema Financiero Nacional que reciba tales pagos, sin perjuicio de su obligación de expedir la respectiva constancia o recibo de tales pagos.**” No existe sanción alguna para quienes no consignen el pago en el título por lo que no hay mayor relevancia en lo establecido en este inciso, en todo caso el deudor u obligado principal de la factura deberá asegurarse del cumplimiento de esta obligación.

2.7. ESTRUCTURA DE LA RELACIÓN CAMBIARIA EN LA FACTURA CONFORMADA

Ya se ha mencionado en los párrafos anteriores que la estructura de la relación cambiaria que contiene la factura conformada, al igual que la del

pagaré⁹², es bipartita en tanto que existen solo dos partes intervinientes, el emisor de la factura que a su vez es el beneficiario de la misma (será siempre el vendedor o el prestador del servicio) y el obligado principal que será una persona diferente que preste su conformidad para el nacimiento de la obligación crediticia respecto a él. Sin embargo, con el artículo 167 la Ley establece un escenario disímil, asimilándolo al tratamiento que se le da a la letra de cambio cuando no existe aceptación del obligado principal. En ese sentido tenemos el siguiente tenor:

Artículo 167.- Obligaciones del comprador o adquirente del bien o usuario del servicio

El comprador o adquirente del bien o usuario del servicio que haya dejado constancia de su conformidad, tendrá la calidad de obligado principal del pago de la acreencia que representa la Factura Conformada. En tanto la Factura Conformada no cuente con la conformidad del comprador o adquirente del bien o usuario del servicio, la calidad de obligado principal recae sobre el emitente.

Con este artículo se comete un grave error pues se confunde tajantemente la funcionalidad de la factura conformada y se la desnaturaliza. Esta podría ser una de las razones por las cuales ha sido difícil desplazar del mercado a la letra de cambio como instrumento que respalda las operaciones comerciales al crédito. Ello en tanto que el problema principal presentado en la inutilidad de la factura conformada es el de la dificultad para que se dé la conformidad por parte de los compradores o usuarios. Habría que buscar una regulación que impulse la realización de la conformidad de la factura.

⁹² En el caso del pagaré es diferente, en tanto que el emisor del título es siempre el obligado principal y el acreedor es una persona diferente.

2.8. EXCEPCIONES DEL OBLIGADO PRINCIPAL

Como ya se ha visto anteriormente, en el marco teórico, una de las principales características de la factura conformada, es la causalidad que posee pues este título contiene la relación jurídica originaria que fundamenta su emisión. Por esta característica, el obligado principal, a tenor de lo establecido en el artículo 168 de la LTV, podrá ejercer las excepciones causales, correspondientes a los vicios o defectos de la relación jurídica originaria, al acreedor originario de la factura conformada; sin embargo ésta se va a limitar con la transmisión de la factura conformada a un tercero o nuevo tenedor legitimado pues con esto nace otra característica de la factura conformada que es la autonomía ya que, luego de su circulación, el derecho trasferido a un tercero será autónomo respecto al derecho originario de la emisión de la factura, por lo que el obligado principal ya no podrá oponer las mismas excepciones contra él.

Artículo 168.- Relaciones causales entre vendedor y comprador

*El comprador o adquirente del bien o usuario del servicio podrá oponer las excepciones personales que le correspondan por **vicio oculto o defecto del bien o servicio sólo contra el vendedor o transferente o prestador del servicio o contra su endosatario en procuración, sin tener derecho a retener, respecto a terceros, los bienes ni el precio pendiente de pago, ni demorar el pago según la fecha o fechas señaladas en la Factura Conformada.***

En la redacción de este artículo queda establecido claramente cuáles serán las implicancias de la causalidad en la factura conformada. Solo no queda claro por qué el legislador habla sobre la limitación del obligado principal a retener, respecto a terceros, **los bienes** y el precio pendiente de pago, cuando debería ser solo el precio de pago en tanto que no existirá obligación alguna de devolver los bienes adquiridos. A mi parecer,

con la modificación de la Ley en el 2004, los legisladores olvidaron quitarle este detalle a este artículo.

2.9. PLAZO PARA EL PAGO

Artículo 169.-

*El plazo de pago o pagos del saldo del precio que se consigne en la Factura Conformada **podrá ser mayor de un (1) año.***

La regulación originaria sobre la factura conformada (antes de la modificatoria del 2004) establecía en su artículo 169 un plazo máximo para el pago del crédito contenido en la factura, así, el plazo señalado era de un año. Actualmente eso ha sido modificado, pues ahora el mismo artículo permite que los plazos establecidos para el pago de la factura sean mayores a un año, no existe razón para haber modificado este apartado, por lo menos no se han encontrado fundamentos claros para ello.

2.10. PACTO DE INTERESES

En la factura conformada, a diferencia de la letra de cambio y al igual que el pagaré, pueden pactarse intereses, para cuyo efecto general podemos remitirnos al artículo 51 de la LTV⁹³ y específicamente al artículo 170 de la LTV:

⁹³ Artículo 51.- Pacto de intereses compensatorios y moratorios y reajustes

51.1 Cualquiera que sea la naturaleza del título valor que contenga una obligación de pago dinerario, podrá acordarse las tasas de interés compensatoria y moratoria y/o reajustes y comisiones permitidas por la ley, que regirán durante el período de mora. En su defecto, durante dicho período será aplicable el interés legal.

51.2 Si la ley o la naturaleza del título valor lo permiten, en aquéllos que representen pago de sumas de dinero, podrá acordarse intereses compensatorios, reajustes u otra clase de contraprestaciones que admita la ley, que regirán durante el período comprendido entre su emisión y su vencimiento. Si ello no consta del texto del título y en los casos de que la ley no admita tal acuerdo, el título valor tendrá al día de su vencimiento su valor nominal, sin que proceda el pago de intereses, reajustes u otras contraprestaciones hasta dicho día.

Artículo 170.-

*En la Factura Conformada procede estipular acuerdos sobre tasas de **interés compensatorio** que devengará su importe desde su emisión hasta su vencimiento, así como las tasas de interés compensatorio y moratorio para el período de mora, de acuerdo al artículo 51, aplicándose en caso contrario el interés legal.*

Así, en el caso de la factura conformada se podrán pactar intereses compensatorios desde la fecha de emisión de la misma hasta su vencimiento, y también intereses moratorios y compensatorios desde la fecha de vencimiento hasta la fecha de pago. Cuando no existiese es pago se aplicará el interés legal que correrá a partir de la fecha de vencimiento de la factura.

2.11. NORMAS APLICABLES

Artículo 171.-

Son de aplicación a la Factura Conformada, en cuanto no resulten incompatibles con su naturaleza, las disposiciones referidas a la Letra de Cambio

.

2.11. El último artículo respecto a la factura conformada manda a aplicar a las facturas las normas relativas a la letra de cambio. Por ello, a las facturas conformadas se les aplican las normas sobre la transferencia por endoso, vencimiento a la vista, entre otros aspectos compatibles. Por su parte existe también cierto grado de semejanza con la regulación del pagaré. Así resultan repetitivas algunas normas como las del vencimiento y el pago. La remisión a las normas de la letra de cambio tiene su fundamento en que esta regulación es más completa que las demás, sirve como paradigma en casi todas las regulaciones de los títulos de crédito en la LTV peruana.

2.12. DEFICIENCIAS DE LA REGULACIÓN ACTUAL SOBRE LA FACTURA CONFORMADA

A pesar de que en el análisis anterior ya se ha mencionado algunas deficiencias en la regulación sobre la factura conformada, en el presente acápite haré una enumeración de las que me parecen más resaltantes:

- a) La denominación ya no debería ser “factura conformada”, sino más bien factura cambiaria, puesto que la conformidad ha dejado de ser el acto esencial característico de este instrumento cambiario.
- b) No existe una definición concreta de la factura conformada, lo que no permite unificar todas las características resaltantes de este título ni tampoco distinguirlas para su diferencia con otros instrumentos.
- c) La circunscripción amplia de la aplicación de la factura conformada, que incluye a todas operaciones de prestación de servicio hace difícil la integración de algunas otras características y mandatos orientados a la inclusión de la entrega de un bien en la operación originaria de su emisión, por lo que debería esto limitarse, por lo menos en un inicio, a operaciones que tengan como objeto la entrega de bienes muebles.
- d) El surgimiento de la obligación cambiaria de la factura conformada tiene dos matices. El primero se da en el escenario de la realización de la conformidad por parte del comprador, adquirente o usuario: así, luego de la conformidad expresada con la firma u acto análogo, la factura conformada será representativa de un crédito que nace del correspondiente saldo deudor del contrato que le dio origen a su emisión. El segundo se da cuando no se ha realizado la conformidad, en este caso la factura es válida y puede negociarse; sin embargo la calidad de obligado principal la tendrá el emisor de la factura. Esta última situación desnaturaliza el significado de la factura conformada,

asimilándola a la letra de cambio. Por ello la conformidad debe ser tomada con mayor importancia para la configuración de la obligación cambiaria además debe ser tratada con mayor detalle y cuidado pues es un elemento que puede generar problemas en la aplicación de la factura conformada.

e) La conformidad no está regulada adecuadamente. No se precisan procedimientos para su realización ni tampoco efectos por su no realización, lo que la hace un elemento superficial en esta regulación. Por eso, debería haber un artículo que defina en que consiste el acto de la conformidad, cuales son sus implicancias formales y sustanciales y los plazos para su realización, entre otras cosas que faciliten su realización.

f) No se regulan detalladamente los procedimientos para la emisión de la factura conformada, lo cual genera ciertas interrogantes en el caso de que se generen ciertas situaciones, así, por ejemplo se entiende que el vendedor o prestador del servicio elabora la factura conformada, que tiene un formato independiente al de la factura comercial y que puede o no tener una copia (en este caso la tendrá a fin de acreditar su entrega para su aceptación); luego entrega la factura conformada al comprador o usuario para la correspondiente aceptación pudiéndose quedar, como no, con una copia de la misma. Hasta aquí todo bien, sin embargo surge una duda cuando ocurre que el comprador o usuario no presta su conformidad ni tampoco devuelve la factura conformada al vendedor, pues la copia, si la tuviese, no tiene calidad de título valor por lo que no se puede ejecutar y sin el original el vendedor se ve imposibilitado de realizar alguna acción.

g) Los requisitos formales de la factura conformada no se encuentran bien definidos puesto que existen algunos que son calificados como esenciales que no lo son; además hay requisitos enmarcados en la

entrega de un bien mueble lo cual no se adecua a los servicios que no incluyen la misma. Por ello considero que debe hacerse una modificación de los mismos en el extremo de su necesidad y de la importancia de su incorporación en el documento cambiario.

h) La ley no establece ningún tipo de regulación específica respecto a la circulación de la factura conformada, así al ser un título valor a la orden su transmisión se realizará a través del endoso. Considero que por el carácter bipolar del crédito que puede contener la factura conformada debió regularse más detalladamente las implicancias de la circulación de la misma.

i) La ley no establece plazos para la realización de la conformidad de la factura conformada lo cual causa una gran deficiencia en la aplicación toda vez que un comprador o adquirente podrá demorarse en la conformidad de la factura retrasando cualquier intento de financiación del vendedor o prestador del servicio.

j) El plazo para el pago de la factura conformada puede ser mayor a un año lo cual no ayuda a la finalidad de su utilización que es el fortalecimiento de la cadena de pago y el financiamiento empresarial, pues como se sabe a mayor plazo mayor riesgo lo cual genera más intereses y menos capacidad de liquidez.

k) Si bien es cierto la factura conformada tiene ventajas y beneficios implícitos por su naturaleza, en el caso peruano, donde su regulación y utilización no ha sido exitosa no existe ningún incentivo extrínseco para su uso lo explica una de las razones para su fracaso, por ello deben crearse más incentivos que impulsen su uso, al respecto lanzaremos algunas propuestas más adelante.

2.13. DIFERENCIAS Y VENTAJAS DE LA FACTURA CONFORMADA FRENTE A LA LETRA DE CAMBIO, EL PAGARÉ Y LA FACTURA COMERCIAL

La factura conformada, en la regulación peruana, es una especie de mutación de la letra de cambio y del pagaré que asociada con algunas características de la factura comercial conforman su contenido.

Una de las mayores dificultades del legislador peruano para lograr el éxito de este instrumento es hacer la distinción de la misma respecto a las demás, en tanto que su utilización ha sido reemplazada por ellas en el mercado nacional. Con ello no se quiere menoscabar la importancia que tiene la letra de cambio, el pagaré y la factura comercial para las operaciones mercantiles sino más bien se pretende darle el verdadero sentido funcional a cada uno de esos instrumentos que se han visto obligados a cubrir el vacío que deja la ausencia de la factura conformada.

A continuación se hará un resumen de las semejanzas y diferencias de los instrumentos mencionados en un cuadro comparativo:

FACTURA COMERCIAL	PAGARE	LETRA DE CAMBIO	FACTURA CONFORMADA
No es un título valor. Es un comprobante principal de pago que acredita la realización de una operación comercial.	Título Valor Causal o abstracto, es decir, su texto puede o no señalar la causa o negocio jurídico que le dio origen	Título valor abstracto, es decir no hace referencia a la causa que motivo su origen	Título Valor causal, ya que solo puede surgir de la compraventa u otra modalidad contractual de transferencia de propiedad de mercadería o prestación de servicios con pago diferido del precio o contraprestación.
Tiene una función netamente probatoria de la realización de una transacción comercial.	Tienen una función netamente crediticia, con el promesa de un pago futuro.	Tienen una función netamente crediticia, con la orden de un pago futuro.	Tiene funciones probatorias y crediticias en tanto que su validez prueba la realización efectiva de la prestación y contiene el compromiso de un pago futuro.
Se emisión es obligatoria.	Su emisión es voluntaria.	Su emisión es voluntaria.	Su emisión es voluntaria.

No está sujeta a la aceptación.	No esta sujeto a aceptación ni a conformidad,	Esta sujeto a la aceptación, sin embargo, puede que no exista aceptación.	Esta sujeto a la conformidad, sin embargo, puede que no exista conformidad.
Genera una simple relación comercial que tiene naturaleza bipartita.	Genera una relación cambiaria que tiene naturaleza bipartita.	Genera una relación cambiaria que tiene naturaleza tripartita.	Genera una relación cambiaria que tiene naturaleza bipartita con la conformidad.
No hay obligados principales	El emitente siempre asume la calidad de obligado principal por el acto de la emisión del Título Valor.	Se requiere la aceptación del girado para constituirlo en obligado principal, ante la falta de aceptación la calidad de obligado principal la tomará el girador.	Se requiere la conformidad del comprador o adquirente de las mercaderías o usuario del servicio para que asuma la calidad de obligado principal. Ante la falta de conformidad y ante la transferencia del título la calidad de obligado principal la tomará el emisor de la factura.
Circula a través de la cesión de derechos	Circula mediante el endoso.	Circula mediante el endoso.	Circula mediante el endoso
Las excepciones causales contra el primer acreedor pueden ser oponibles a los siguientes acreedores cesionarios.	Cuando se inserte la causa de la emisión (título valor causal) admite excepciones causales solo contra el primer beneficiario del título, caso contrario no se admiten excepciones causales.	Por tratarse de un título valor abstracto no admite excepciones causales ni siquiera contra el primer beneficiario del título.	Su naturaleza causal permite que se puedan ejercer acciones causales sólo contra el primer beneficiario del título, con la transferencia del título nace un derecho autónomo.
No permite el pago en armadas o cuotas. Solo se paga en una sola cuota.	Admite el pago en cuotas o armadas.	No permite el pago en armadas o cuotas. Solo se paga en una sola cuota.	Admite el pago en armadas o cuotas
No permite la generación de intereses.	Se acepta el pacto de intereses compensatorios a generarse desde la emisión al vencimiento del Título Valor.	No permite pactar el devengue de intereses compensatorios desde la emisión hasta el vencimiento del título valor. Solo permiten intereses moratorios y compensatorios desde el vencimiento	Se acepta el pacto de intereses compensatorios a generarse desde la emisión al vencimiento del título valor,

2.14. LA FACTURA NEGOCIABLE COMO NUEVO TITULO VALOR EN EL PERÚ: ANÁLISIS DE LA NUEVA LEY 29623

La “factura negociable” es un nuevo título valor creado en estos últimos meses por la Ley 29623 - Ley que promueve el financiamiento a través de

la Factura Comercial, publicada el 07 de diciembre del 2010 con la finalidad de promover el financiamiento de las empresas, especialmente el de las PYMES en el Perú.

Esta innovación legislativa tiene como fundamento el Proyecto de Ley N° 4081 (en adelante PFN) presentado por el ejecutivo en Junio del 2010, que también mencionaba que su finalidad primordial era la de *formalizar el acceso al crédito de acreedores comerciales proveedores de bienes o servicios (particularmente MYPES)*.

El PFN pensando en las operaciones bancarias del Factoring y de Descuento como principales actos jurídicos para la realización de su fin, hablaba de la necesidad de dotar a las **Facturas comerciales** de características que las hagan ver como verdaderos instrumentos financieros en el Mercado debido a que generalmente *las transacciones comerciales que se realizan en el mercado peruano tienen como único sustento a las facturas comerciales* y éstas últimas no poseían cualidades idóneas para su negociabilidad⁹⁴.

En Julio del 2010, luego de presentada la propuesta, el ejecutivo considero urgente el impulso del financiamiento de las MYPES y emitió el Decreto de Urgencia N° 049-2010 que dicta medidas e xtraordinarias para la promoción del financiamiento de las MYPES, cuya finalidad era incentivarlas a que celebren contratos de factoring y que cuenten con liquidez para responder oportunamente a las oportunidades económicas que genera la recuperación progresiva de la situación económica del país. Así, el referido Decreto establece que tratándose de contratos suscritos

⁹⁴ Si bien es cierto la factura comercial puede ser transferida o negociada, este acto debe realizarse a través de la cesión de derechos, que es un acto jurídico regido por el código civil y por el que se tienen que cumplir ciertas formalidades, a saber:

- La transferencia debía celebrarse mediante contrato escrito bajo sanción de nulidad.
- Se debía respetar las limitaciones pactadas con el deudor (pacto de prohibición de cesión)
- La cesión surte efectos contra el deudor cedido desde que se comunica la cesión o desde que la acepta, según sea el caso.

entre adquirentes de bienes o servicios y las MYPE, en los cuales se haya pactado que el plazo de las facturas emitidas es superior a treinta (30) días calendario, las MYPE se encontrarán autorizadas a transferir la citada acreencia del emisor mediante una operación de *factoring*, sin que sea obligatoria una comunicación al adquirente del bien o servicio. Cualquier pacto que signifique una limitación a esta disposición es nulo de pleno derecho. Con esta primera iniciativa de urgencia del ejecutivo se eliminaba el pacto de no cesión y el requisito de la comunicación al deudor para la validez de la cesión. Sin embargo este Decreto tenía sus limitaciones pues en primer lugar regía solo para las MYPES y en segundo lugar solo tenía vigencia durante un año, es decir hasta el 23 de Julio del 2011, además que le faltaban muchas características para su buen funcionamiento.

Volviendo al PFN, en él se explicaron las razones para incentivar el acceso al financiamiento de las empresas a través de la factura comercial, mencionando a la bancarización, a la escasez del crédito comercial y al desarrollo incipiente de la industria peruana en el contexto internacional como principales razones que sustentan la difusión de ese tipo de financiamiento. Hay que hacer hincapié que las razones esbozadas en el PFN fueron consideradas desde una perspectiva del tratamiento de las empresas como unidades económicas de producción que forman parte del proceso de circulación de la riqueza.

Por otro lado, como se menciona líneas arriba, el proyecto de ley buscaba deshacerse de las limitaciones que tenía la factura comercial para hacer de ella un título negociable y financiable en el mercado; la ejecutabilidad de la factura comercial que incorpora un crédito cedido mediante el factoring o descuento, la conformidad del comprador o adquirente del bien o servicio que da origen a la factura comercial, la comunicación de la cesión de crédito al deudor y el reducido uso de la factura conformada son las razones que, para los promotores del PFN, impiden o dificultan el

acceso al financiamiento a través de la factura comercial. Sobre esa base se puede colegir que la postura que tuvieron los promotores PFN, estaba situada en la problemática actual que tienen los bancos u otras entidades financieras para realizar a cabalidad las operaciones de factoring y descuentos con facturas comerciales, de una manera eficiente. Esto quizás explica el por qué de no haber puesto la mira en el relanzamiento o afinamiento de la regulación de la factura conformada que es un título valor con casi las mismas cualidades y, en esencia la misma finalidad que ya existía en el ordenamiento jurídico pero que no se utilizaba⁹⁵. El PFN trató de explicar la no utilización de este instrumento (factura conformada), basándose acertadamente *“en la resistencia que podría tener el adquirente de un bien o usuario de un servicio (gran pagador) en dejar constancia de su conformidad con los bienes adquiridos o servicios utilizados para tener la posibilidad de deducir o retener posteriormente una parte del precio en caso advirtiera un defecto en el bien adquirido o servicio prestado o para tener la posibilidad de dilatar unilateral y arbitrariamente el pago del crédito sin arriesgarse a que se inicie en su contra un proceso ejecutivo.”*

Entiendo que el término “gran pagador” lo utilizan para definir a las grandes empresas, con alta capacidad adquisitiva y movimiento de capitales, si fuera así, se estaría incurriendo en una falacia argumentativa pues, en primer lugar, la conformidad no deja desprotegido al adquirente diligente que podrá rechazar la factura si no estuviere conforme con el bien o servicio prestado y, en segundo lugar, ningún “gran pagador” tendría la necesidad de protegerse frente a cobranzas judiciales por una factura impaga (la intención no es no pagar)⁹⁶. Considero que un “gran

⁹⁵ Nótese que se pensó que las disposiciones harían un agregado a la factura comercial como una tercera copia que tenga efecto negociable.

⁹⁶ Aunque parece utópica esta afirmación considero que actualmente estamos ante un periodo de desarrollo en el que lo que debe primar es la buena fe en las relaciones comerciales, cuando una gran empresa se endeuda no está pensando en “cerrar” esa deuda impaga para beneficiarse a sí misma. La mayoría de empresas grandes (grandes pagadores) optan por el crédito no por falta de liquidez, si no por políticas de orden administrativo que nada tiene que ver con el riesgo del no pago. Mención aparte se merecen aquellas empresas pequeñas que si

pagador” tiene una resistencia a la conformidad simplemente por las trabas administrativas del procedimiento que este acto conlleva, el engorroso procedimiento de derivar de un área a otra los documentos para que los firme el representante legal (al igual que con otros documentos cambiarios como el cheque y la letra de cambio) aunado a las políticas administrativas en las organizaciones empresariales grandes, podrían ser las razones atinadas para explicar el por qué de la resistencia a la utilización de la factura conformada, además de la resistencia a su uso colateral al de la factura comercial. Estas razones podrían ser rebatidas con una adecuada regulación, sin embargo, eso no es todo, hay algo más grande aún, que nada tiene que ver con los procedimientos o políticas de las empresas, esta causa es exógena a las empresas y radica en la falta de conocimiento sobre este instrumento que tienen todos los agentes del mercado.

Cabe mencionar un aspecto significativo del PFN, y es que además expusieron “*otros elementos adicionales que limitaban seriamente la aceptación y uso de la factura conformada*”, mencionándose la inexistencia de incentivos *para que un gran pagador opte por el uso de la factura conformada, cuando puede financiarse postergando el pago comercial a proveedores* **sin constituirse en depositario y sin afectar en garantía real a los bienes o mercaderías recibidos.** Esta última apreciación llama poderosamente la atención y trae mucha preocupación, debido a que se comete un embarazoso error al relacionar **la constitución de garantías reales y la calidad de depositario del adquirente de los bienes** con la factura conformada, ya que esta disposición había sido derogada en abril del año 2004 mediante la Ley 28203 que promueve el financiamiento a través de la factura conformada. Con esto se puede notar que los promotores del PFN tomaron con

lo hacen por falta de liquidez, en cuyo caso no tienen otra opción que aceptar las condiciones impuestas por su proveedor por lo que aquí no cabría justificar la negativa de prestar conformidad de las facturas.

ligereza la aplicación de la factura conformada y las razones determinantes de su fracaso en nuestro país; solo centraron su propuesta *sobre la base de créditos representados en facturas comerciales*.

Por ello la afirmación en el PFN de que *“algunas disposiciones incluidas en este proyecto resultan más agresivas que las disposiciones que recoge actualmente nuestra Ley de Títulos Valores para la figura de la factura conformada, a fin de superar los inconvenientes identificados para la difusión del financiamiento a través de la factura comercial”* es completamente inválida ya que está claro que su análisis de la regulación actual sobre la factura conformada en nuestra Ley de Títulos Valores, ha sido trivial.

Ahondando un poco más en la propuesta inicial regulatoria del PFN, tenemos entre las principales novedades del mismo que, en su Art. 2 el PFN otorgaba **a la tercera copia de las facturas** la calidad de título valor a la orden, transmisible por endoso y con mérito ejecutivo. Además no permitía la limitación o prohibición de la transferencia de la misma. En el Art 3 se establecía que la SUNAT sería el ente encargado de establecer los lineamientos de su contenido necesariamente impreso como los de su contenido no necesariamente impresos. La falta de éstos últimos no sería motivo para dejarlos de considerar como comprobantes de pago. En el Art. 4 sobre el vencimiento, se consideran los mismos supuestos que para la factura conformada⁹⁷ con la pequeña diferencia de que en su inciso c,

⁹⁷ **Artículo 4 de la Ley 27287.- Vencimiento**

El vencimiento de la Factura negociable puede ser señalado solamente de las siguientes formas:

- a). A fecha o fechas fijas de vencimiento, según se trate de pago único, o en armadas o cuotas.
- b). A la vista.
- c). A cierto plazo o plazos desde su aceptación, conforme con lo previsto en el artículo 7º, en cuyo caso debe señalarse dicha fecha de aceptación.
- d). A cierto plazo o plazos desde su emisión.

En caso de haberse pactado el pago de la Factura Negociable en cuotas, la falta de pago de una o más de ellas faculta al tenedor a dar por vencidos todos los plazos y a exigir el pago del monto total del título; o, alternativamente, exigir las prestaciones pendientes en las fechas de vencimiento de cualquiera de las siguientes cuotas o en la fecha de la última cuota, según decida libremente dicho tenedor.

Para ese efecto, basta que realice el correspondiente protesto o formalidad sustitutoria en oportunidad del incumplimiento de cualquiera de dichas cuotas, sin que afecte su derecho el no

en vez de considerar la fecha de la conformidad como referencia, considera la fecha de entrega de los bienes o prestación de los servicios. El Art. 5 respecto al pacto de intereses, el proyecto sigue lo establecido para la factura conformada (Art. 170 de la Ley 27287), es decir pueden pactarse intereses compensatorios y moratorios, según corresponda.

Con punto aparte merece tratarse lo establecido en el Art. 6 del PFN, respecto a los requisitos para el mérito ejecutivo de la tercera copia de la factura, así, tenemos que dentro de los requisitos para el mérito ejecutivo de la factura los siguientes:

- a) Que en la factura no se haya consignado la disconformidad del adquirente del bien o usuario de los servicios dentro del plazo al que hace referencia el Art. 7 de esta Ley.
- b) Que el pago de la factura sea exigible.
- c) Que la acción para el cobro de la factura no haya prescrito. Si la obligación contenida en la factura tuviera vencimientos parciales, el plazo de prescripción de la acción de cobro correrá respecto de cada vencimiento.
- d) Que se haya dejado constancia en la Factura de la recepción de los bienes adquiridos; o que la recepción de dichos bienes conste en la guía de remisión correspondiente.

En este ultimo caso, para efectos de la ejecución de la factura se requerirá adjuntar a la factura la guía de remisión correspondiente.

- e) El protesto o formalidad sustitutoria del protesto, salvo en el caso previsto por el Art. 52 de la Ley 27287.

haber efectuado tal protesto o formalidad sustitutoria correspondiente a las anteriores o a cada una de las cuotas. La cláusula a que se refiere el artículo 52º de la Ley núm. 27287, Ley de Títulos Valores, que se hubiera incorporado en estas facturas negociables surte efecto sólo respecto de la última cuota.

En el caso de pagos de cuotas, el tenedor de la Factura Negociable es responsable de dejar constancia en el título valor de los pagos recibidos, sin perjuicio de la obligación de expedir la respectiva constancia o recibo por tales pagos.

Con ello se entiende que sin el cumplimiento de estos requisitos la factura no podrá ejecutarse como los demás títulos valores, es decir será ineficaz. He ahí una de las disposiciones “*más agresivas*” a comparación de las disposiciones que recoge actualmente nuestra Ley de Títulos Valores para la figura de la factura conformada. En este punto cabe precisar que los incisos b), c) y e) son innecesarios pues podrían fácilmente encausarse como medios de contradicción (regulados en el Art. 19 de la Ley vigente de Títulos Valores y en el Art. 690 D del Código Procesal Civil) al momento de ejecutar la Factura. Por su parte, el inciso a) lo considero más bien como un requisito de validez por lo que también es innecesario tocarlo en este artículo, ya que la impugnación o tacha de la factura por su deudor mediante el acto de disconformidad no permite la configuración de la validez de la factura; y, para terminar, el inciso d) denota una seria traba para las operaciones de cobranza que quieran realizar los tenedores legitimados de las facturas, en tanto que no solo dependerán de lo establecido en la factura sino que también deberán probar que el acto jurídico se ha realizado efectivamente, para lo cual deberán, en algunos casos, sustentar su derecho en un documento aparte, lo cual quiebra el principio de literalidad de la factura como título valor crediticio. Este último inciso debería ser necesario siempre y cuando se haya dado la presunción de conformidad, para tratar de resguardar las operaciones ficticias que pudieran darse, en base a esta presunción, perjudicando el tráfico comercial.

Para completar lo mencionado el párrafo anterior sobre la presunción de conformidad, el Art. 7 del PFN establece que: *El adquirente de los bienes o usuario de los servicios que den origen a una Factura tiene un plazo de cinco (5) días hábiles, contados a partir de la recepción de los bienes o prestación del servicio, para impugnar cualquier información consignada en la misma o efectuar cualquier reclamo respecto de los bienes adquiridos o servicios prestados. Tal impugnación deberá ser comunicada de manera fehaciente mediante documento con fecha cierta al emisor de*

la factura. Vencido dicho plazo, se presume, sin admitir prueba de contrario, la aceptación de la tercera copia de la factura en todos sus términos y la conformidad con los bienes adquiridos y/o servicios prestados. Con esta presunción se acaba con la problemática planteada en el PFN respecto a la resistencia a la conformidad por parte del adquirente o usuario del bien. Pues ante esta resistencia nace la presunción de la que no podrán librarse si no expresan su disconformidad. De esta manera, la aceptación cambiaria para la factura negociable se dará en las siguientes hipótesis:

- a) De la forma tradicional, es decir cuando la persona que recibe los bienes o servicios hace constar explícitamente su conformidad en la factura; y
- b) Cuando la persona no reclamare contra el contenido de la factura bien sea mediante devolución de la misma y de los documentos de despacho, según el caso, o bien mediante reclamo escrito dentro de los cinco (05) días calendarios siguientes a la recepción de los bienes. En otras palabras, el silencio del adquirente o usuario del servicio equivale a su conformidad irrevocable de la factura y por ende se convierte en obligado cambiario.

En este sentido existen algunos vacíos que debieron considerarse respecto a este asunto, como por ejemplo, el tema de quien tiene la capacidad para prestar la conformidad (¿necesariamente el representante legal?), como será el procedimiento para la conformidad si es que para ello el adquirente o usuario tendrá que poseer la tercera copia de la factura y en ese caso cual será el documento valido para la ejecución si el adquirente o usuario no presta su conformidad y se queda con la tercera copia de la factura. Al parecer los promotores de la ley no han considerado todos los supuestos posibles que podrían derivarse en la realidad.

El artículo siguiente artículo establece una “penalidad” a efectos de evitar las impugnaciones arbitrarias o sin fundamento hacia la factura, imponiendo el pago del saldo de la factura más una indemnización igual al saldo pendiente de pago más los respectivos intereses.

Los dos artículos subsiguientes del PFN establecen los procedimientos en las operaciones de factoring físico y electrónico con estas facturas, pues como se dijo anteriormente en este proyecto se buscaba impulsar el financiamiento a través de estas operaciones bancarias.

Para finalizar con el PFN, se determina la supletoriedad de la su regulación con la ley de Títulos Valores y el Código Civil. Nótese que no se remite una supletoriedad a las normas referidas a la factura conformada a pesar de bien podría haberse dado.

El PFN fue discutido en el Congreso la República y con algunas modificaciones, se aprobó la Ley 29623 denominada Ley que promueve el financiamiento a través de la factura comercial (en adelante LFN),

Haciendo un análisis escueto de la referida Ley, el primer detalle que se observa en esta Ley es el agregado en lo que respecta a otorgarle a las terceras copias de las facturas comerciales y de los recibos por honorarios, características que permitan su negociabilidad, es decir la calidad de un título valor. En este punto vemos que, olvidando la verdadera finalidad establecida en el proyecto de la Ley (Permitir el acceso al financiamiento de las MYPES), los legisladores incluyen a los **recibos por honorarios**, sin dar una explicación clara del por qué de este agregado. A mi parecer no existe razón para haber incluido a los recibos por honorarios como facturas negociables, en tanto que aquellos se emiten por la prestación de servicios a través del ejercicio individual de cualquier profesión, arte, ciencia u oficio, no estamos hablando de una empresa como unidad productiva o entidad que requiere de apoyo para el

financiamiento por lo que los recibos por honorarios no podrían servir para facilitar el financiamiento empresarial.

Siguiendo lo propuesto en su proyecto, la LFN define a las facturas negociables como títulos valores a la orden transmisible por endoso que se originan en la compraventa u otras modalidades contractuales de transferencia de propiedad de bienes o en la prestación de servicios, e incorpora el derecho de crédito respecto del saldo del precio o contraprestación pactada por las partes. Al tener la naturaleza de título valor tendrá el carácter ejecutivo, lo que permitirá la celeridad de su cobro ante incumplimientos del comprador; además tendrá el carácter circulatorio, el mismo que no podrá ser limitado por las partes.

En lo que respecta al contenido de la Factura Negociable, en tanto ser una tercera copia de la factura comercial y del recibo por honorarios, la LFN cambia la regulación propuesta en el proyecto y establece que su contenido está determinado, en primer lugar, por las normas establecidas por SUNAT para la emisión de comprobantes de pago⁹⁸, y, en segundo lugar por otras adicionales mencionadas a continuación:

⁹⁸ Reglamento de Comprobantes de Pago (Resolución de Superintendencia N° 007-99/SUNAT)

Artículo 8°.- REQUISITOS DE LOS COMPROBANTES DE PAGO.

Las Facturas tendrán los siguientes requisitos mínimos:

Información Impresa

1.1. Datos de identificación del obligado:

a) Apellidos y nombres, o denominación o razón social. Adicionalmente, los contribuyentes que generen rentas de tercera categoría deberán consignar su nombre comercial, si lo tuvieran.

b) Dirección de la Casa Matriz y del establecimiento donde esté localizado el punto de emisión. Podrá consignarse la totalidad de direcciones de los diversos establecimientos que posee el contribuyente.

c) Número de RUC.

1.2. Denominación del comprobante: FACTURA

1.3. Numeración: serie y número correlativo.

1.4. Datos de la imprenta o empresa gráfica que efectuó la impresión:

a) Apellidos y nombres, o denominación o razón social. Adicionalmente, podrá consignarse el nombre comercial.

b) Número de RUC.

c) Fecha de impresión.

1.5. Número de autorización de impresión otorgado por la SUNAT, el cual se consignará conjuntamente con los datos de la imprenta o empresa gráfica.

1.6. Destino del original y copias:

a) En el original: ADQUIRENTE o USUARIO

b) En la primera copia : EMISOR

c) En la segunda copia : SUNAT

- a) La denominación de “Factura Negociable”.
- b) La firma y domicilio del proveedor de bienes o servicios, a cuya orden se entienda emitida.
- c) Domicilio del adquirente del bien o servicio, a cuyo cargo se emite.
- d) Fecha de vencimiento, conforme a lo establecido en el artículo 4 (respecto al vencimiento). A falta de indicación de la fecha de vencimiento en la Factura Negociable, se entiende que vence a los 30 días calendarios siguientes a la fecha de emisión.
- e) El monto total o parcial pendiente de pago de cargo del adquirente del bien o usuario del servicio, que es el monto del crédito que la factura Negociable representa⁹⁹

En las copias se consignará además la leyenda "COPIA SIN DERECHO A CRÉDITO FISCAL DEL IGV". En los casos de operaciones de exportación, no es obligatorio consignar esta leyenda.

Información no Necesariamente Impresa

1.7. Apellidos y nombres, o denominación o razón social del adquirente o usuario.

1.8 Número de RUC del adquirente o usuario, excepto en las operaciones previstas en los literales d), e) y g) del numeral 1.1 del Artículo 4º del presente Reglamento.

1.9. Bien vendido o cedido en uso, descripción o tipo de servicio prestado, indicando la cantidad, unidad de medida, número de serie y/o número de motor, si se trata de un bien identificable, de ser el caso. Si no fuera posible indicar el número de serie y/o número de motor del bien vendido o cedido en uso al momento de la emisión del comprobante, dicha información se consignará al momento de la entrega del bien.

1.10. Precios unitarios de los bienes vendidos o importe de la cesión en uso, o servicios prestados.

1.11. Valor de venta de los bienes vendidos, importe de la cesión en uso o del servicio prestado, sin incluir los tributos que afecten la operación ni otros cargos adicionales si los hubiere.

1.12. Monto discriminado de los tributos que gravan la operación y otros cargos adicionales, en su caso, indicando el nombre del tributo y/o concepto y la tasa respectiva, salvo que se trate de una operación gravada con el Impuesto a la Venta de Arroz Pilado.

1.13. Importe total de la venta, de la cesión en uso o del servicio prestado, expresado numérica y literalmente. Cada factura debe ser totalizada y cerrada independientemente.

1.14. Número de las guías de remisión, o de cualquier otro documento relacionado con la operación que se factura, en su caso, incluyendo los documentos auxiliares creados para la implementación y control del beneficio establecido por el Decreto Legislativo N°919.

1.15. Fecha de emisión.

1.16. Código de autorización emitido por el Sistema de Control de Órdenes de Pedido (SCOP) aprobado por Resolución de Consejo Directivo OSINERG N° 048-2003-OS/CD, en la venta de combustibles líquidos y otros productos derivados de los hidrocarburos que realicen los sujetos comprendidos dentro de los alcances de dicho sistema.

⁹⁹ No se comprende exactamente a que fecha se hace referencia en este inciso f) que establece la exigencia de colocar en el título la fecha del pago del crédito incorporado en la factura negociable, pues sería innecesario colocar dicha fecha en tanto que realizado el pago, la factura negociable (como todo título valor) se tiene que devolver a su deudor a fin de que no pueda seguir siendo transferida con la obligación ya extinguida. A no se que se plantee que la factura luego de cancelada tendrá otro uso por el vendedor o prestador del servicio. Si fuera así, la LFN no ha determinado a ciencia cierta cual sería la utilidad de una factura negociable ya cancelada. Cabe agregar que este inciso esta mencionado en la regulación actual, sin embargo se entiende que corresponde a la fecha de vencimiento del crédito, en cambio en esta ley si se establece expresamente (en el inciso d) la necesidad de incorporar la fecha de vencimiento.

- f) La fecha de pago del monto señalado en el literal e), que puede ser en forma total o en cuotas. En este último caso, debe indicarse las fechas respectivas de pago de cada cuota.
- g). La fecha y constancia de recepción de la factura así como de los bienes o servicios prestados.
- h). Leyenda “Copia Transferible – No Válida para Efectos Tributarios”.

En el mismo artículo se mantiene lo establecido en el proyecto respecto a que en caso de que la Factura Negociable no contenga la información requerida, pierde su calidad de título valor, no obstante, conserva su calidad de comprobante de pago.

De lo mencionado anteriormente observemos que de acuerdo con el Reglamento de Comprobantes de Pago y la LFN, el destino del original y copias de la nueva factura comercial; y de los recibos por honorarios sería:

Factura Comercial:

- a. En el original: ADQUIRENTE o USUARIO
- b. En la primera copia: EMISOR
- c. En la segunda copia: SUNAT;

En las copias se consignará además la leyenda "COPIA SIN DERECHO A CRÉDITO FISCAL DEL IGV". En los casos de operaciones de exportación, no es obligatorio consignar esta leyenda.

- d. En la tercera copia : Factura Negociable;
El que llevará como leyenda “COPIA TRANSFERIBLE – NO VALIDA PARA EFECTOS TRIBUTARIOS”.

Recibos por Honorarios:

- a. En el original: USUARIO

- b. En la primera copia: EMISOR
 - c. En la segunda copia: SUNAT - Para ser archivada por el usuario.
 - d. En la tercera copia: Factura Negociable;
- El que llevara como leyenda “COPIA TRANSFERIBLE – NO VALIDA PARA EFECTOS TRIBUTARIOS”.

Sin duda alguna este aporte hubiera podido ser el más significativo de la LFN puesto que agiliza en todo sentido la emisión de la factura negociable, hace más factible su utilización y permite facilitar la aceptación de la misma (en tanto se moverá conjuntamente con el original y la primera copia de la factura comercial).

Ahora bien, si la factura negociable, según la LFN sería la **tercera copia** de la factura comercial, el original de ésta última tendrá que contener los requisitos mínimos que establece la LFN para la validez de las facturas negociables, en tanto su condición de tercera copia. Esto lleva a dos interpretaciones de la Ley. La primera va encaminada a que tendrían que modificarse los formatos establecidos ya por SUNAT, lo que haría obligatoria la emisión de facturas negociables en el mercado peruano. Y la segunda radica en que en todo caso SUNAT tendría que crear una serie especial de las facturas para quienes deseen utilizar la emisión de facturas negociables. Esta última sería a mi parecer la más adecuada, en tanto que está demostrado (en la experiencia de Argentina) que la obligatoriedad no es el mejor remedio ante la no utilización. Se tendría que implementar en todo caso una serie de incentivos para que los empresarios (Compradores y Vendedores) deseen acogerse a la utilización de las facturas negociables.

Sin embargo, la SUNAT, premunida de la facultad de emitir las disposiciones para la incorporación de la tercera copia (Factura Negociable) en la factura comercial y el recibo por honorarios otorgada por la Tercera Disposición Final de la LFN, el 28 de Mayo del 2011, publicó la resolución N° 129-2011/SUNAT que establece las disposiciones

para la incorporación de la Factura Negociable en la Factura y el Recibo por Honorarios.

Mediante la resolución de superintendencia materia de comentario, la SUNAT en su considerando realiza una interpretación forzada a la Ley N° 29623 argumentando que si bien la literalidad del artículo 2 de la ley N° 29623 podría sugerir que la factura negociable se integra al comprobante de pago (factura o recibo por honorarios) de una lectura concordada con lo establecido en el artículo 3° de la misma Ley se concluye que ***la factura y el recibo por honorarios*** -conformados por un original, primera y segunda copias- ***constituyen documentos distintos e independientes de la Factura Negociable***, pues mientras los primeros tienen la condición de comprobantes de pago y producen efectos para fines tributarios, la segunda tiene la calidad de título valor y carece de validez para dichos efectos; en ese sentido, ***la "incorporación"*** que dispone la Ley ***debe entenderse como la producción de un documento (Factura Negociable) a partir de la emisión de la factura o el recibo por honorarios***; y también se concluye que la inexistencia de la tercera copia no afecta al comprobante de pago, por lo que ***la incorporación de aquella constituye una facultad del emisor***, ello teniendo en cuenta que el objeto de la Ley es proveer de una herramienta para facilitar la negociabilidad de los derechos de crédito contenidos en una factura o recibo por honorarios y no imponer una carga -con sus respectivos costos- para quien no requiera emplear esta vía de financiamiento. Luego la mencionada resolución dispone que la incorporación de la Factura Negociable en la factura y en el recibo por honorarios se realizará mediante la emisión de aquella en ***formatos independientes*** a los formatos de facturas y recibos por honorarios impresos y/o importados por imprentas autorizadas por la SUNAT para la realización de trabajos de impresión y/o importación de comprobantes de pago. Adicionalmente, no será exigible que la impresión de los formatos en los que se emita la

factura negociable por las imprentas autorizadas por SUNAT por lo que dicha impresión podrá ser hecha también por el emisor.

Esta resolución de la superintendencia de administración tributaria le da un giro de 180° grados a las interpretaciones que hasta esa fecha se hacían respecto a la factura negociable puesto que era evidente que una de las novedades de la LFN era la de reconocerle a la **tercera copia** de las facturas comerciales la calidad de **negociables**.

Con esta resolución se van acortando las diferencias existentes entre la factura conformada y la factura negociable y se van agotando las fortalezas que se hubiera podido tener de éste nuevo instrumento.

Respecto al vencimiento, también se mantiene la propuesta del PFN, cambiando lo establecido en el inciso c), en lo que refiere al vencimiento a cierto plazo o plazos desde la fecha de la aceptación y no desde la entrega de los bienes o servicios como lo establecía el PFN. Además la LFN crea una modalidad de vencimiento distinta a las establecidas en la misma Ley de Títulos Valores, pues en su Art. 3 (sobre el contenido) establece que a falta de la indicación de la fecha de vencimiento, se entenderá que la factura negociable vence a los treinta (30) días de su emisión, a diferencia de la letra de cambio en donde a falta de fecha de vencimiento se presume vencimiento a la vista. En este aspecto no existe ninguna precisión ni observación.

Pasando al tema del mérito ejecutivo de la factura negociable la LFN elimina dos de los requisitos establecidos en el PFN, a saber: la exigibilidad del pago y la prescripción del cobro de la factura. Manteniendo los siguientes requisitos para el otorgamiento de título ejecutivo a la factura negociable:

a) Que caso haya consignado la disconformidad del adquirente del bien o usuario de los servicios dentro del plazo al que hace referencia el Art. 7 (sobre la presunción de conformidad)

b) Que se haya dejado constancia en la Factura Negociable de la recepción de los bien o de los servicios prestados, la que puede estar consignada en documento distinto que debe adjuntarse a la factura negociable. Para el caso de bienes, la constancia puede estar consignada en la guía de remisión correspondiente.

Esta constancia de recepción no implica la conformidad de los bienes adquiridos o de los servicios prestados, para lo cual se aplica lo dispuesto en El Art. 7.

c) El protesto o formalidad sustitutoria del protesto, salvo en el caso previsto por el Art 52 de la ley de títulos valores (respecto a la cláusula sin protesto)

En lo referente a estos requisitos queda en claro que la los legisladores no pusieron la mira en las posibles contingencias que podrían darse, así, a manera de ejemplo, con esta nueva Ley, los adquirentes de las facturas negociables no solo estarán al tanto de la adecuada realización de la transferencia de la factura negociable sino también de los documentos adicionales donde conste la recepción de los bienes o servicios; en el mejor de los casos se podrían utilizar las denominadas guías de remisión, que son documentos necesarios para el manejo contable en una empresa por lo que habrá una necesidad de los deudores de manejar más documentación en sus transacciones a fin de sustentar la realización de la operación.

La presunción de conformidad se mantiene en la LFN con la única salvedad de que el plazo para que se realice la aceptación o la impugnación del contenido de la factura o de la idoneidad de los bienes, se amplía de 5 (cinco) a 8 (ocho) días hábiles. La LFN establece también que tal impugnación debe ser comunicada al proveedor de los bienes o

servicios mediante documento escrito en el que conste su fecha de recepción. Vencido dicho plazo, se presume, sin admitir prueba en contrario, la aceptación irrevocable de la Factura Negociable en todos sus términos, así como la conformidad en la relación con los bienes o servicios prestados. En caso de que se aplique la presunción, el proveedor de los bienes o servicios debe dejar constancia de tal hecho en la factura Negociable o en documento anexo. En caso de que existiese algún reclamo posterior por vicios ocultos o defecto del bien o servicio, el adquirente de los bienes o usuario de los servicios puede oponer las excepciones personales que le corresponden solo contra el emitente de la Factura Negociable o contra su endosatario en procuración, sin tener derecho a retener, respecto a terceros, los bienes ni el precio pendiente de pago, ni demorar el pago según la fecha o fechas señaladas en la Factura Negociable.

Hasta aquí, la LFN mantuvo casi en su totalidad lo establecido en el PFN. El siguiente artículo (Art. 8) de la LFN establece un par de requisitos para la transferencia de la factura negociable. Así, esta podrá transferirse una vez aceptada o realizada la presunción de conformidad (de acuerdo con el Art. 7); y una vez transferida existe la obligación del legítimo tenedor de informar al deudor sobre la transferencia del título a más tardar tres (3) días antes de la fecha en que debe realizarse el pago. En este punto cabe hacer algunas precisiones, en primer lugar, que como máximo una factura negociable podrá transferirse dentro de los 08 días de emitida a no ser que sea aceptada previamente de forma expresa por el adquirente o usuario. Y, en segundo lugar, que no se establece cual sería el efecto de no cumplirse con el deber de informar al deudor sobre la transferencia de la factura negociable; dado que esta falta no se encuentra como uno de los requisitos para el otorgamiento del mérito ejecutivo, podría interpretarse que ante este incumplimiento el deudor, podrá realizar, sin responsabilidad alguna, el pago a su acreedor directo, lo que podría desincentivar su transferencia. Aquí también considero que pudieron

regularse mejor las cosas, pues este deber desincentiva, de alguna manera, la utilización de este nuevo instrumento, a mi parecer todo operador de títulos valores (por lo menos en el ámbito empresarial) tiene en claro que ante la realización del pago, el deudor está en todo su derecho de exigir la entrega del título, pudiendo con todas las de la ley, dejar de pagar cuando no haya un título de por medio, por lo que el acto de informar la transferencia es una carga por parte del tenedor legitimado para poder hacerse del cobro más no un deber.

El artículo 9 de la LFN regula sobre impugnación y retención dolosa de la Factura Negociable y omisión de información (regulada también en el Art. 8 PFN), al respecto la LFN agrega los supuestos de retención indebida de la Factura Negociable, la omisión de informar las impugnaciones realizada a fin de transferir el título valor y la omisión de informar los pagos realizados cuando se pacten pagos en cuotas o armadas, mantiene la penalidad establecida en el PFN, es decir, el pago del saldo de la factura más la indemnización conformada por el monto del saldo pendiente de pago más los intereses generados.

El Art. 10 sobre la prevención de lavado de activos busca evitar que exista un mercado negro de facturas pues se puede originar de la adulteración o falsificación de facturas. Establece que se deben de realizar una serie de medidas, metodologías y procedimientos para prevenir operaciones ilegales que favorezca el lavado de activos, esto lo tienen que hacer los que adquieren las facturas porque *son ellos los que ganarán una parte del interés en la cobranza de estos documentos*. Esta norma esta pensada en las operaciones de financiamiento que se pueden realizar con las facturas negociables, tales como el factoring, el descuento, entre otros, si bien es cierto la iniciativa es válida, considero que no puede tratarse este tema con un artículo tan ambiguo e incompleto, este tema de lavado de activos deberá ser tratado con más amplitud y especificidad, por una ley especial que pueda darle un sentido más seguro y menos riguroso a la utilización

de estos instrumentos. Hay que tener mucho cuidado, pues lo que se trata es incentivar el financiamiento tratando de quitar las trabas que pudieran desincentivar a las entidades financieras a utilizar este instrumento, tampoco se quiere dejar desprotegido el mercado aunque hay instituciones encargadas de perseguir este tipo de artificios ilegales, que bien pueden crear mecanismos no tan rigurosos para prevenir el lavado de activos.

Para finalizar la LFN establece, al igual que el proyecto, la supletoriedad de la Ley de Títulos Valores y del Código Civil. En el debate del pleno del congreso se expresó que *las normas referidas a la factura conformada no son aplicables, a fin de no generar confusiones*. Esto denota claramente que se busca deslindar a la fuerza, cualquier vinculación entre la factura conformada y la factura negociable, sin considerar que ambos instrumentos guardan la misma finalidad. Si Ley de Títulos Valores tiene una regulación deficiente sobre la factura conformada, la nueva LFN tiene desde ya muchas incongruencias y vacíos, creo que lejos de ser una Ley que promueva el financiamiento empresarial, será una Ley como las demás que han tratado de impulsar el financiamiento a través un instrumento cambiario al que todavía no le han pulido todos los defectos que el mercado y la regulación nacional le pusieron desde su nacimiento. Por todo ello considero que la iniciativa legislativa no estuvo del todo acertada pues está demostrado que no se han considerado varios puntos importantes que deben ser tratados con un merecido análisis no solo teórico sino también práctico.

2.15. DEFICIENCIAS DE LA NUEVA REGULACIÓN ACTUAL SOBRE LA FACTURA NEGOCIABLE

Luego del merecido análisis de la nueva Ley que crea la “Factura Negociable” es preciso hacer un recuento de las deficiencias ya

mencionadas en el acápite anterior para tener una visión más resumida y concreta.

- a) Al igual que la regulación de la factura conformada esta ley le ha puesto más énfasis al papel de financiamiento que otorga un instrumento cambiario con esas características, sin tomar nota del otro papel importante que cumplen, que es el del fortalecimiento de la cadena de pagos en el mercado. Cabe recalcar que los inicios de este instituto cambiario remontan esta función como la primera y ya luego de varios años de utilizarlo encontraron otra utilidad (para el financiamiento) que es la que mayor éxito le ha dado hasta la actualidad.
- b) La regulación de la nueva factura negociable busca combatir la resistencia de los compradores, adquirentes o usuarios a la conformidad, no obstante, la presunción de conformidad que establece la nueva Ley no soluciona este problema ya que existe un problema anterior a este que es la resistencia al uso de la factura negociable.
- c) La inclusión de los recibos por honorarios como instrumento de referencia para la emisión de facturas negociables no es del todo acertada pues amplía el campo de utilización de la misma a servicios profesionales que no tienen carácter marcadamente objetivo.
- d) Entre los requisitos esenciales de contenido de la factura negociable se establece la fecha de pago del monto total o parcial que se encuentra pendiente de pago, esta estipulación es inconsistente, en tanto que no se entiende su utilidad ya que no se refiere a la fecha de vencimiento que ya está mencionada en otro numeral.
- e) Si bien de la ley se interpreta literalmente que el formato de la factura negociable será el de una tercera copia de la factura comercial o recibo por honorarios, la SUNAT mediante la Resolución de Superintendencia N° 219-2011 del 28 de Mayo del 2011, establece la individualización de los mismos en formatos independientes, por lo

que no se superará con ello la valla de la resistencia a la utilización de la factura negociable, en tanto que existen problemas más estructurales que debieron anotarse.

f) Si bien es cierto se supera el error de la factura conformada al regular una relación cambiaria bipartita mediante la presunción de conformidad, considero que debe haber un incentivo para la conformidad o un desincentivo para el no hacerla ya que ésta no debe ser la única vía para la constitución del derecho de crédito pues podrá traer varias deficiencias.

g) A pesar de que la conformidad pierde importancia con la presunción, es importante regular algunos aspectos de la misma, lo que la Ley no hace pues no se establecen procedimientos para su realización, ni requisitos de la misma ni efectos de lo que pasaría ante la conformidad dada por un dependiente de la empresa adquirente.

h) El deber de informar la transferencia de la factura negociable, no debe regularse con plazos ni efectos, pues este constituye una simple carga del acreedor para hacer efectivo su cobro.

CONCLUSIONES

1. Ha quedado claro que dentro de las funciones de los títulos valores, en general, se encuentran la de facilitar a través de mecanismos simples y expeditos la negociación de los derechos incorporados en el título y la proveer al mercado de instrumentos jurídicos que tengan un mayor grado de certeza o efectividad del pago del derecho a la persona que posea el título y se encuentre legitimada para el efecto.
2. La Factura conformada es un instrumento cambiario (título valor) muy interesante en los mercados donde se la aplica, sus principales funciones son el fortalecimiento de la cadena de pagos en las operaciones al crédito y por ende el financiamiento de empresas a través de operaciones bancarias.
3. Las operaciones comerciales al crédito en el mercado peruano se ven desprovistas de seguridad jurídica, en su mayoría de casos y con más incidencia en las MYPES, debido a que las empresas que trabajan con operaciones al crédito optan por utilizar solamente a la factura comercial como único instrumento sustentatorio de la operación. Son pocos los casos, por no decir exiguos, en los que las empresas utilizan títulos valores para resguardar sus operaciones al crédito y cuando se dan; se emplean gastos adicionales de tiempo y dinero que disuaden su utilización.
4. En la práctica se ha demostrado que los agentes del mercado optan utilizar la factura comercial por tratarse de un instrumento que no requiera mayor trámite que retarde el procedimiento de transacción de mercancías, lo que denota la poca cultura de seguridad respecto a pagos del mercado peruano y la costumbre de agilizar las transacciones evitando instrumentos adicionales para asegurar las

operaciones; es decir, se prefiera la rapidez a la seguridad.

5. Otro de los factores que influye en preferencia de la factura comercial a los títulos valores es la posición dominante que tienen unas empresas respecto a otras, así cuando el crédito lo otorgue una empresa dominante estará en la capacidad de exigir un título valor junto con la emisión de la factura comercial, en cambio cuando la empresa otorgante del crédito es una MYPE no está en las condiciones de exigir la emisión de título valor adicional lo que los obliga a trabajar solamente con facturas comerciales desprotegiéndose sus créditos por ende limitando su financiamiento.
6. La ineficacia de la regulación de la factura conformada se ve reflejada en la no utilización de este instrumento en las operaciones mercantiles al crédito, a su vez esta ineficacia unida con la poca difusión sobre la misma a cargo del Estado u otras instituciones, son causas de que no exista mucha cultura teórica sobre este instrumento, todo ello fundamenta el porqué del conocimiento insuficiente sobre las características y ventajas de la factura conformada.
7. Hay una opinión favorable al impulso obligatorio de la utilización de la factura conformada, lo que demuestra el interés de los operadores orientados al uso de un instrumento que cuente con la seguridad que otorga la factura conformada y con los beneficios que lleva intrínsecamente.
8. Debemos ser conscientes que si el régimen jurídico de la factura conformada no ha funcionado hasta el presente es porque contiene varias deficiencias que merecen ser modificadas. Además, se trata de un sistema ajeno a nuestros usos y costumbres comerciales y a la realidad de nuestras prácticas comerciales, que ha sido tomado de legislaciones extranjeras que responden a idiosincrasias distintas a las que imperan en nuestro país. Ello, naturalmente, produce una importante resistencia en su aplicación. No obstante ,debemos aceptar que este instrumento ha funcionado aceptablemente bien en otros países, tenemos experiencias similares tales como "las facturas

protestables" en Francia, "la stabilito" en Italia, "las facturas cambiarias" en Colombia, y "la duplicata" en Portugal y en Brasil, en ninguno de estos casos, el sistema es obligatorio, y de todas ellas el ejemplo de Brasil es el más relevante, el que alcanza mayor difusión y además el que más influye en nuestro país no solo por su proximidad sino fundamentalmente por las crecientes relaciones de intercambio comercial.

9. Es importante considerar que es difícil pasar de un sistema, a otro donde todo está garantizado con la firma del deudor. Ya se hizo un intento con la modificatoria de regulación de la factura conformada que no tuvo éxito y actualmente con el lanzamiento de un nuevo título valor, que a mi parecer tendrá el mismo destino, por ende, el Gobierno deberá crear algún tipo de incentivo o coacción para facilitar al menos el inicio la utilización de la factura conformada y estimular la creación de un sistema bancario de cobranzas.
10. La regulación de la factura negociable ha sido un intento interesante para buscar el impulso del financiamiento empresarial en el Perú, especialmente el de las MYPES; sin embargo, no se han considerado elementos esenciales para su regulación como los errores incurridos en la regulación de la factura conformada y las verdaderas necesidades de los agentes del mercado, pues no solo se trata de emitir un instrumento con características de título valor para facilitar el financiamiento sino también, darles las características necesarias que hagan digerible su utilización sobre todo si se trata de un mercado donde no existe mucha cultura jurídica en seguridad de pagos y donde existe una economía marcadamente asimétrica donde la gran empresa, conformada por una minoría, está en la capacidad de imponer sus políticas crediticias.
11. Dependiendo de la regulación y el cauce que se le dé a la factura conformada o como se le denomine, podemos encontrar en ella no sólo utilidades de carácter económico, sino también de otros caracteres colaterales como el contable-tributario (a efectos de

fiscalización) que a su vez le permitirá tener una utilidad en la operatividad mercantil (dependiendo del procedimiento de emisión que se regule).

- 12.** El relanzamiento de un instrumento cambiario con las finalidades que tienen la factura conformada y la factura negociable debe ser tratado con un adecuado estudio pormenorizado de detalles estructurales y funcionales de índole nacional considerando no solo cualidades económicas, sino también, contables, tributarias y operativas.

PROPUESTAS

Para una nueva regulación de la factura conformada.- Hacer un proyecto de Ley sobre la factura conformada sería muy presuntuoso y apresurado, pues considero que para ello se debería contar con la opinión de especialistas en materia, legal, contable, tributaria y administrativa ya que estamos hablando de un instrumento en el que coexisten medianamente las materias antes mencionadas y de las que se puede sacar mucho provecho.

Sin embargo, por los resultados que se han obtenido de mi investigación me animo a formular, desde mi modesta postura, ciertos parámetros iniciales para el forjamiento de una futura regulación exitosa sobre este instrumento cambiario. Por ello, soy de la opinión de que una regulación exitosa sobre un instrumento cambiario como la factura conformada deberá tener los siguientes matices:

- a) *Su denominación deberá ser “FACTURA CAMBIARIA”.-* Es la denominación que más se acerca a su verdadera naturaleza.
- b) *Deberá ser un título valor a la orden y transferible por endoso.-* Se mantiene lo establecido en las regulaciones anteriores.
- c) *Su acto originario será la compraventa de mercaderías o prestaciones de servicios con prestaciones de dar con pago diferido del precio o contraprestación. Estas operaciones deberán ser entre empresas domiciliadas en el Perú que tengan autorización de emitir facturas comerciales.-* En razón de que lo ideal es comenzar a utilizarla sólo cuando se produzcan efectivamente entregas de bienes muebles. La medición de las satisfacciones de los servicios es muy subjetiva y podrá utilizarse de acuerdo a los avances del instrumento en el

mercado.

- d) *Tiene que tener la prohibición limitar la transferencia de la factura, todo pacto en contrario es nulo.-* En razón de que es un instrumento netamente negociable. Y refuerza una de sus más atractivos finalidades es el financiamiento de empresas
- e) *El adquirente tendrá la opción de pagar, prestar su conformidad o impugnar el contenido de la factura cambiaria en el plazo de 8 días hábiles, vencido tal plazo la factura adquiere el carácter de título valor válido, por lo que la conformidad o su presunción deberá ser constitutiva del derecho y requisito de validez para su eficacia cambiaria.-* Se propone cuatro opciones para el adquirente de la mercancía. La primera es pagar con lo cual la obligación se extinguirá automáticamente. La segunda, es dar su conformidad que es como debería actuar normalmente. La tercera, es impugnar su contenido en el caso de algún error en la misma. Y la cuarta, es no hacer nada en cuyo caso se sancionará el acto con la presunción de conformidad, lo con ello se evitaría la resistencia a la conformidad que hay hoy en día en el mercado peruano. Todo ello a fin de ampliar el campo de actuación del adquirente frente a las operaciones con las facturas cambiarias y de evitar que se generalicen las presunciones de conformidad que pueden, de alguna manera alterar y menoscabar su utilidad.
- f) *La conformidad o su presunción surtirá un efecto constitutivo del derecho de crédito y del mérito probatorio de la realización de la operación mercantil.-* Así se le da el valor debido a la conformidad o su presunción para diferenciarla de otros títulos valores.
- g) *La conformidad podrá realizarse con la firma del representante legal o de algún dependiente de la empresa para lo cual deberá consignar sus datos y cargo.-* Esta precisión para evitar cualquier excepción por falta de capacidad que pudiera presentar el obligado principal del título valor.
- h) *La no realización de la conformidad en su debido momento también*

facultará al EMISOR de la factura a realizar el protesto correspondiente (por falta de aceptación) y exigir el pago de la mercadería.- Se establece una sanción para quienes no den su conformidad a tiempo a fin de incentivar la realización del acto de conformidad.

- i) *La impugnación deberá hacerse mediante la devolución de la factura o mediante un documento escrito donde conste fehacientemente la recepción de la factura devuelta o del documento.-* Este punto busca darle curso al procedimiento para la impugnación que deberá ser netamente formal.
- j) *La factura cambiaria contendrá un formato propio, establecido por SUNAT exclusivamente para operaciones al crédito, esto permitirá mejorar la fiscalización contable respecto a la provisión de cobranzas dudosas.-* Se propone unificar el formato de la factura comercial con el de la nueva factura cambiaria a fin de acelerar el procedimiento de negociación y de perfeccionamiento de la transacción comercial. La finalidad de quitarle los obstáculos que tenía la emisión y de la conformidad de la factura conformada debido a la resistencia a la utilización de la factura conformada.
- k) *El formato establecido por SUNAT deberá contener obligatoriamente 1 original y 3 copias.-* El fundamento de esta propuesta se conecta con la anterior puesto que los nuevos formatos deberán acoplarse a lo que actualmente está establecido por SUNAT para evitar mayores confusiones con su utilización. Con esto estoy determinando cierto parámetro para su efectiva utilización.
 - El original: Será para el ADQUIRENTE o USUARIO quien lo destinará al archivo administrativo de pagos para su futura cancelación.
 - La primera copia: Será para el EMISOR quien lo destinará a su archivo contable de ventas.
 - La segunda copia : Será para el ADQUIRENTE o USUARIO

que lo destinará a su archivo de sustentos para la SUNAT;

- La tercera copia: En primer lugar será entregada el ADQUIRENTE para su conformidad. Luego del plazo establecido deberá ser devuelta al EMISOR quien la podrá mantener en cartera o negociarla a través del endoso. En el caso de no ser devuelta se presumirá la conformidad solo con el mérito el cargo de recepción de la factura cambiaria por lo cual la primera copia para el EMISOR, donde conste la recepción de la factura adquirirá automáticamente el carácter de título valor con todos los efectos que ello conlleva. Para evitar la utilización de la primera y la tercera copia como título valor, el adquirente al momento de prestar su conformidad en la factura cambiaria (tercera copia) deberá exigir al EMISOR que dicha conformidad también se registre en la primera copia

En las copias se consignará, además, la leyenda "COPIA SIN DERECHO A CRÉDITO FISCAL DEL IGV".

- l) *Vencido el plazo para el pago, se protestará ante notario o juez de paz o se realizará la formalidad sustitutoria del mismo, a menos de que exista cláusula de no protesto.*- Se mantiene la disposición referente al protesto por falta de pago.
- m) *Se podrá pactar intereses compensatorios y moratorios permitidos por el Código Civil.*- Se mantiene la disposición referente a los intereses.
- n) *Admite el pago en armadas o cuotas.*- Se mantiene la disposición referente al pago en cuotas o armadas.
- o) *Se podrá pactar la cláusula "sin protesto" y tendrá mérito ejecutivo (mora).*- Se mantiene la disposición referente a la cláusula especial del no protesto.
- p) *Podrá establecerse voluntariamente una cláusula especial para la constitución de una garantía mobiliaria sobre los bienes transferidos.*- Con esto se trata de salvar la iniciativa que los legisladores originarios de la factura conformada implantaron en la primera regulación especial. Se pone a voluntad de las partes, incorporar una cláusula

como ésta, la misma que deberá tener más precisiones que tendrán que analizar los encargados especialistas de elaborar el nuevo proyecto.

- q) *El MEF establecerá el procedimiento para el pago y la conformidad de la recepción de los bienes a cargo de las entidades públicas.-* Es necesario realizar una exhaustiva evaluación sobre la posibilidad de que el Estado participe como obligado principal en las relaciones cambiarias derivadas de la nueva factura cambiaria.
- r) *Supletoriamente se aplicará las disposiciones de la letra de cambio y de otras disposiciones generales de la Ley de Títulos Valores, en todo cuanto le sean compatibles.-* Se mantiene la disposición referente a la supletoriedad de las normas de la letra de cambio por ser una regulación más completa que las demás.

RECOMENDACIONES

1. La elaboración de una regulación adecuada debe ser coherente en todos sus ámbitos de aplicación, para lo cual se necesita la confluencia de especialistas en el rubro.
2. Trabajar conjuntamente con la SUNAT y la SBS el relanzamiento de la factura conformada.
3. La realización de eventos de estudio y conferencias para el análisis de los equivalentes a las facturas conformadas o facturas negociables en los países extranjeros, especialmente Brasil, para el relanzamiento de una nueva “factura cambiaria” contextualizada a nuestra realidad nacional.
4. El Estado debe realizar un trabajo en conjunto con las entidades financieras para impulsar el financiamiento con estos instrumentos o en todo caso el Estado debe fomentar la utilización a través de sus organismos de desarrollo financieros (como COFIDE).
5. Preparar el lanzamiento de la nueva “factura” con la realización de eventos dirigidos a los empresarios ; difundiendo sus características y ventajas.
6. Otra forma de preparar el lanzamiento de la nueva “factura” es la realización de programas previos de aplicación con empresas modelos a quienes se les capacitará especialmente para trabajar con este nuevo instrumento cambiario.
7. Es preciso investigar sobre las posibilidades de aprobar una Ley que permita diferir el pago del IGV en este tipo de instrumentos cambiarios toda vez que es notorio que estos instrumentos no se han pagado y por ende no se ha recibido ningún IGV.

BIBLIOGRAFÍA

I.- Libros y revistas:

- BACCARO Castañeira, Pablo Enrique. *"Títulos de crédito, letra de cambio, Pagaré"*. 1980
- BEAUMONT CALLIRGOS, Ricardo y CASTELLARES AGUILAR, Rolando. *Comentarios a la Ley de Títulos Valores. Segunda Edición actualizada. Gaceta Jurídica. 2002.*
- BENÉLBAZ, Héctor Ángel. *"Factura conformada (su incorporación al derecho cambiario)"* 2a edición. 1965
- BERGEL, Salvador, D. y PAOLANTONIO Martín E. *"Nuevo Régimen Legal de la Factura Conformada, Ley 24.064,"*. Editorial Desalma, Buenos Aires, Argentina. 1992.
- BERGEL, Salvador, D. y PAOLANTONIO Martín E. *"Factura de Crédito,"*. Editorial Rubinzal Culzoni, Buenos Aires, Argentina. 2002.
- BONFANTI, Mario Alberto. *"De los títulos de crédito"*. 1970
- BRAVO Melgar, Sidney. *"Diccionario de Derecho Comercial"*, Edit. Grafica Horizonte S.A.. Lima-Perú. 2000
- BROSETA PONT, Manuel. *Manual de Derecho Mercantil*. Editorial Tecno. Madrid. 1983.
- CABANELLAS, Guillermo. *"Factura conformada"*. En *Diccionario jurídico de derecho usual*, Catorceava edición, tomo III, Heliasta, Buenos Aires, 1979.
- CALDERÓN Sumarriva, Ana. *"ABC del derecho comercial"*. Segunda edición. Lima, 2005.
- CASTELLARES, Rolando. *"¿Que es la Factura Conformada?"*, Edit. Instituto Peruano de Estudios Forenses, El Peruano 30.05.1997.

- DIVISIÓN DE ESTUDIOS LEGALES DE LA GACETA JURÍDICA. *"Guía rápida de preguntas y respuestas. Nueva ley de títulos valores"*. Gaceta Jurídica, Lima, 2000.
- DRISKILL. *"Enciclopedia jurídica omeba"*, veintiséis tomos, Editorial Bibliográfica Argentina, Buenos Aires, 1967.
- GOBIERNO NACIONAL DE BOLIVIA. "Decreto Ley N° 14379. Código de Comercio de Bolivia" . 25 de febrero de 1977.
- GUILLÉN Marroquín, Elmer. *"Nueva modificatoria en la ley de títulos valores. La factura conformada"* [en línea]. Guillén Marroquin Abogados & Consultores Asociados E.I.R.L.
- HUNDSKOPF, Oswaldo. *"Preguntas y Respuestas sobre la Ley de Títulos Valores"*, Edit. Gaceta Jurídica S.A., Lima, 2001.
- MARTÍNEZ Morales, Rafael. *"Factura"*. En Diccionario jurídico general, tomo II, IURE Editores, México D.F., 2006.
- MESEGUER Güich, Diego. Manual de casos prácticos e ilustrado de la Ley de Títulos Valores, Estudio Caballero Bustamante, Lima, 2003.
- MESSINEO, Francesco. Manual de Derecho Civil y Comercial. Tomo VI. Buenos Aires. 1954
- MONTOYA Alberti, Hernando. Nueva ley de títulos valores, edición económica, Gaceta Jurídica, Lima, 2001.
- MONTOYA MANFREDI, Ulises. *"Comentarios a la Ley de Títulos Valores"*. Editora Grijley. Sexta Edición. Lima 2001
- MONTOYA Manfredi, Ulises, Ulises MONTOYA Alberti y Hernando MONTOYA Alberti, *"Derecho comercial"*, undécima edición, Cuatro tomos, Grijley, Lima, 2004.
- MORALES Acosta, Alonso. *"La factura conformada en la nueva ley de títulos valores"*. En GACETA JURÍDICA (ed.). Tratado de derecho mercantil. Tomo II. Gaceta Jurídica, Lima, 2004, pp.599-618.
- PÉREZ FONTANA, Sagunto. Manual de Derecho Comercial. Tomo I. Montevideo: Fundación de Cultura Universitaria. 1995..

- RAMÍREZ Díaz, Jorge. *“La factura conformada como título valor a la orden en el Perú”*
- RODRÍGUEZ Velarde, Javier. *“Contratos e instrumentos bancarios”*. Rodhas, Lima. 2002.
- SANCHEZ CALERO, Fernando. *Instituciones del Derecho Mercantil*. Edit. Revista de Derecho Privado. Madrid. 1986.
- SILVA VALLEJO, José Antonio. *“Teoría General de los Títulos Valores”*. Libro Homenaje a Ulises Montoya Manfredi. Cultural Cuzco, Lima 1989
- URÍA, Rodrigo. *Derecho Mercantil*. 19va Edición. Ed. Marcial Pons. Ediciones Jurídicas SA. 1991.
- VILELA Proaño, María del Pilar. *“Títulos valores de garantía: el warrant, la factura conformada y el título de crédito hipotecario negociable como instrumentos de crédito en el Perú”*. 2003
- VIVANTE, Cesar. *“Tratado de Derecho Mercantil”*. Madrid. Editorial Reus, 1932
- ZEGARRA GUZMAN, Oscar. *“Innovaciones contenidas en la nueva ley de títulos valores”*. Revista Jurídica del Perú, número 22, Gaceta Jurídica, Lima, Mayo de 2001.

II.- Leyes y Resoluciones

- CONGRESO DE LA REPUBLICA DEL PERÚ. *“Ley N° 27287. Ley de Títulos Valores”*. Diario Oficial El Peruano. 19 de junio de 2000.
- CONGRESO DE LA REPUBLICA DEL PERÚ. *“Ley N° 28203. Ley que Promueve el Financiamiento a Través de la Factura Conformada”*. Diario Oficial El Peruano. 13 de abril de 2004.
- CONGRESO DE LA REPUBLICA DE COLOMBIA. *“Ley 1231 de 2008. Por la cual se unifica la factura como título valor como mecanismo de financiación para el micro, pequeño y mediano empresario, y se dictan otras disposiciones”*. Diario Oficial. 17 de Julio de 2008.

- INSTITUTO PARA LA INTEGRACIÓN DE AMÉRICA LATINA (INTAL). *"Proyecto de ley uniforme de títulos valores para América Latina"*, Banco Interamericano de Desarrollo, Buenos Aires, 1967.
- MINISTERIO DE JUSTICIA. *"Decreto 410 de 1971. Código de Comercio de Colombia"*]. Diario Oficial. 16 de junio de 1971.
- SUPERINTENDENCIA DE BANCA, SEGUROS Y AFPs. *"Resolución SBS N° 1711-2004. Aprueban Formatos Estandarizados de Factura Conformada presentados por la Cámara de Comercio de Lima y la Asociación de Bancos del Perú"*. Diario Oficial El Peruano. 14 de octubre de 2004.
- SUPERINTENDENCIA DE BANCA, SEGUROS Y AFPs. *"Resolución SBS N° 680-2000. Aprueban los Formatos Estandarizados de la Letra de Cambio, Pagaré y Factura Conformada, propuestos por la Cámara de Comercio de Lima y la Asociación de Bancos del Perú"*. Diario Oficial El Peruano. 01 de octubre de 2000.

III.- Internet

- CAJO Escudero, Herbert. *"La factura conformada"*. Monografias.com.
- DIRECTOR DE LA CÁMARA DE COMERCIO DE LIMA. *"Vigencia y ocaso de la factura conformada"*. Comercio & Producción. Revista de la Cámara de Comercio de Lima. Mayo de 2004, número 2313. p.66-69. Consulta: 15 de febrero de 2009.
- JIMÉNEZ Saavedra, Hildebrando. *"La Factura conformada: ¿Una versión peruana con Prenda cambiaria o conformada?"* [en línea]. Revista Jurídica Cajamarca, enero de 2001, número 02.
- PINGLO, Patricia. *"Informe N° 069 - 2001-K00000"* [en línea].SUNAT. Abril de 2001.
- PINGLO, Patricia. *"La Factura Conformada y el Comprobante de Pago"*. Arequipa, 2000.
- VIOLA, Raúl y CARRIZO, Ana. *"La Factura de Crédito"*, E.V. Asociados, BB.AA (Internet).

- YRIGOYEN González, Agustín. “Nueva Ley de Títulos-Valores”, en Ayrigoyen@garcíaSayan.com.pe
- GAMBOA, Paola. “Facturas Comerciales comentarios a la Ley 1231 de 17 de Julio de 2008”, Artículo resultado del proyecto de investigación “Literalidad, necesidad, autonomía como principios del derecho cambiario”, desarrollado en la línea de investigación en “Derecho de la empresa”, adscrita al Grupo de Derecho Privado de la Escuela de derecho de la Universidad de Eafit. Medellín. Colombia.

ANEXOS

MATRIZ DE CONSISTENCIA DE LA INVESTIGACIÓN

“ANÁLISIS DEL RÉGIMEN LEGAL DE LA FACTURA CONFORMADA, SU EFICACIA Y PROPUESTAS PARA INCENTIVAR SU UTILIZACIÓN DENTRO DEL MERCADO PERUANO A FIN DE DARLE CELERIDAD Y SEGURIDAD JURÍDICA A LAS OPERACIONES CREDITICIAS DE TRAFICO COMERCIAL HACIA EL IMPULSO DEL FINANCIAMIENTO

PROBLEMAS	OBJETIVOS	HIPÓTESIS	OPERACIONALIZACIÓN			METODOLOGÍA
			VARIABLES	INDICADORES	INDICES	
PROBLEMA PRINCIPAL.- ¿Cómo hacer que confluayan la seguridad jurídica y la celeridad de la operatividad comercial en las operaciones comerciales al crédito a partir de la eficacia de la regulación de la factura conformada a fin de fortalecer la cadena de pagos y el financiamiento empresarial?	OBJETIVO GENERAL Demostrar que la factura conformada es el instrumento idóneo para hacer que en las operaciones al crédito confluayan la seguridad jurídica y la celeridad en la operatividad comercial a fin de fortalecer la cadena de pagos y el financiamiento empresarial	HIPÓTESIS GENERAL La eficacia de la regulación de la factura conformada en las operaciones al crédito permitirá que confluayan la seguridad jurídica y la celeridad en la operatividad comercial , fortaleciendo la cadena de pagos y el financiamiento empresarial	INDEPENDIENTE Eficacia de la regulación de factura conformada	Utilización de la factura conformada como condición para las operaciones de compraventa al crédito. Nivel de demanda de formatos estandarizados en las imprentas	1. Siempre 2. A veces 3. Nunca	TIPO DE INVESTIGACION De acuerdo al propósito de la investigación, naturaleza de los problemas y objetivos planteados en el trabajo, el presente estudio reúne las condiciones suficientes para ser calificado como una investigación aplicada, en razón que se utilizaron conocimientos de las Ciencias Jurídicas a fin de aplicarlas en la incentivación de la regulación de la factura conformada. Investigación Jurídico formal (dogmático, jurídico, filosófico jurídico e histórico jurídico) y jurídico empírico.
PROBLEMAS SECUNDARIOS.- ¿Cuál es el grado de eficacia de la regulación de la factura conformada en el mercado peruano? ¿Cuáles son las razones que determinan la ineficacia de la regulación de la factura conformada en el tráfico mercantil del mercado peruano? ¿Cuáles serían los beneficios de la utilización de la factura conformada en el mercado peruano?	OBJETIVOS ESPECÍFICOS Demostrar la ineficacia de la regulación de la factura conformada en el tráfico mercantil del mercado peruano. Conocer las causas de la ineficacia de la factura conformada en el tráfico mercantil peruano. Incentivar el crédito de consumo empresarial e impulsar el financiamiento empresarial a través de las operaciones bancarias con las facturas conformada	HIPÓTESIS ESPECÍFICAS La regulación de la factura conformada es ineficaz en el mercado peruano. La poca difusión de la factura conformada luego de su creación, el poco conocimiento de sus características y la trunca regulación actual podrían ser causas de la ineficacia de la regulación de la factura conformada en el mercado peruano. La utilización de la factura conformada permitira el incremento de los créditos de consumo empresarial y al mismo tiempo financiamiento empresarial atraves de operaciones bancarias accesibles especialmente a las MYPES.	DEPENDIENTES Fortalecimiento de la cadena de pagos Financiamiento empresarial INTERMEDIAS Celeridad de la operatividad en las operaciones al crédito	Realización del pago oportuno. Realización del pago íntegro. Realización del pago debido. Negociabilidad de la factura conformada. Fácil transmisión del derecho incorporado en la factura conformada. Utilización de la factura conformada en las operaciones de factoring y de descuento, entre otras. Tiene los requisitos necesarios para permitir un adecuado manejo y un fácil cobro de los créditos contenidos en ella para que puedan ser aceptados en los bancos. Formalidades para emitir la factura conformada. Acciones para realizar un cobro efectivo. Procedimiento corto para la conformidad de la factura conformada. Tiempo estimado del procedimiento administrativo para la emisión de las facturas conformadas. Tiempo máximo requerido para ejecutar el cobro de las facturas conformadas.	1. Aplica 2. No aplica 1. Aplica 2. No aplica 1. Si 2. No 1. Adecuado 2. Casi Adecuado 3. Poco adecuado 4. Inadecuadas	NIVEL DE INVESTIGACION Será una investigación “descriptiva” en un primer momento, luego “explicativa” y finalmente “correlacionada”, de acuerdo a la finalidad de la misma. Investigación científica. METODOLOGÍA DE LA INVESTIGACIÓN La presente investigación responde a un tipo de investigación formal; por cuanto el desarrollo del proyecto parte de una realidad normativa en consecuencia se empleará un método descriptivo con un enfoque dogmático jurídico e histórico jurídico; el mismo que se implementará con el método estadístico, análisis, síntesis, deductivo, inductivo entre otros. DISEÑO METODOLÓGICO Por el presente estudio, dada la naturaleza de las variables materia de investigación, responde al de una investigación por objetivos conforme al esquema siguiente. <div style="display: flex; align-items: center; justify-content: center;"> <div style="text-align: center;"> OG </div> <div style="margin: 0 10px;"> <div style="display: flex; flex-direction: column; align-items: center;"> <div style="display: flex; width: 100%;"> <div style="width: 33%; border-left: 1px dashed black; border-right: 1px dashed black; padding: 0 5px;">oe1-----</div> <div style="width: 33%; border-left: 1px dashed black; border-right: 1px dashed black; padding: 0 5px;">oe2-----</div> <div style="width: 33%; border-left: 1px dashed black; padding: 0 5px;">oe3-----</div> </div> <div style="display: flex; width: 100%;"> <div style="width: 33%; border-left: 1px dashed black; padding: 0 5px;">cp1</div> <div style="width: 33%; border-left: 1px dashed black; padding: 0 5px;">cp2</div> <div style="width: 33%; padding: 0 5px;">cp3</div> </div> </div> <div style="text-align: center;"> CF </div> </div> Donde: OG= Objetivo General Oe= Objetivo Específico Cp= Conclusión Parcial CF=Conclusión Final HG= Hipótesis General UNIVERSO Y MUESTRA </div>
¿Qué medidas se tienen que tomar para incentivar la eficacia de la regulación de la factura conformada en el tráfico mercantil del mercado peruano?	Proponer medidas incentivadoras para hacer eficaz la regulación de de la factura conformada en el tráfico mercantil del mercado peruano.	La propuesta de una nueva política regulatoria de la factura conformada así como la difusión de sus ventajas incentivará la eficacia de la regulación de la factura conformada en el tráfico mercantil peruano.	INTERVINIENTES Seguridad Jurídica de las operaciones al crédito Difusión de la factura conformada Nueva política regulatoria	Conocimiento de su existencia. Conocimiento de sus características. Conocimiento de sus ventajas Ventajas de la factura conformada frente a la letra de cambio y al cheque Existencia de medidas incentivadoras de su uso.	1. Mucho 2. Regular 3. Poco 1. Mucho 2. Regular 3. Poco 1.- Existen 2.- No Existen	TECNICAS E INSTRUMENTOS En primer lugar mi muestra está compuesta de las Constituciones, Códigos, leyes y todo otro dispositivo legal que ayude al abudamiento de mi posición. Por el lado empírico tenemos una muestra circunsrita en la ciudad de Lima y específicamente la población será pequeñas empresas comercializadoras de bienes muebles y que otorguen financiamiento igual o mayor a 30 días. Además tenemos como muestra a una población de imprentas que operan en el distrito de Lima, Las principales técnicas que se ha empleado en la investigación son: Encuestas, análisis documental y entrevistas. Los principales instrumentos que se aplicaron en las técnicas son: Guía de análisis, guía de entrevistas y encuestas.

ENCUESTAS REALIZADAS

Encuesta 1 Imprentas - Factura Conformada

Nº de encuesta	
-----------------------	--

INSTRUCCIONES	
<p>Hola mi nombre es Giovanna Palacios Pajar, soy egresada de la UNMSM y me encuentro realizando una tesis de investigación en el mercado sobre la utilización de la Factura Conformada (Titulo Valor utilizado en las operaciones al crédito), ¿Le importaría dedicarnos unos cuantos minutos de su valioso tiempo para responder algunas preguntas? Su opinión es muy valiosa y la información que nos brinde será tratada confidencialmente. Muchas gracias.</p>	
<p>¿ESTÁS DE ACUERDO EN SER ENTREVISTADO/A? Sí () No ()</p>	

Sección 1: INFORMACIÓN DEL ENTREVISTADO/A

Nombre de la Empresa donde labora:		Rubro (Giro) de la empresa:	
Nombres y Apellidos:			
Cargo dentro de la empresa:			
Experiencia en el cargo	Hasta 6 meses () de 6 a 12 meses() de 1 a 2 años () más de 3 años ()		

Sección 2: DEMANDA DE FORMATOS DE LA FACTURA CONFORMADA

1.- A lo largo de tu experiencia ¿Has oído hablar sobre la FACTURA CONFORMADA?	Si.....		Si responde "NO" PASE A LA SECCION 3
	No.....		
2.- ¿Te han solicitado impresiones de formatos de este instrumento?	SI..... ...		Si responde "NO" PASE A LA SECCION 3
	No..... ...		
3.- ¿Con qué frecuencia te solicitan impresiones de este instrumento?	Siempre		
	Casi siempre		
	A veces		
	Casi Nunca		
4.- ¿Qué tipo de empresas requieren impresiones de los formatos de las facturas conformadas?	Si..... ..		Si respondiste no responde ¿por qué?
	No		
5.- ¿Que opinas del actual formato de la factura conformada?	Está bien como está.....		
	Puede mejorarse con pequeños cambios.....		

	Necesita reformas profundas.....	
	Debe cambiarse radicalmente.....	

Sección 3: DEMANDA ACTUAL DE FORMATOS DE TITULOS VALORES}

6.- ¿Qué formatos de los mencionados instrumentos suelen imprimir? <i>Ordene de mayor a menor, si no imprime alguno déjelo vacío.</i>	Cheque	
	Factura Conformada	
	Letra de cambio	
	Pagarés	

Encuesta 2 Empresas - Factura Conformada

Nº de encuesta

INSTRUCCIONES

Hola mi nombre es **Giovanna Palacios Pajar**, soy egresada de la UNMSM y me encuentro realizando una tesis de investigación en el mercado sobre la utilización de la Factura Conformada (Titulo Valor utilizado en las operaciones al crédito), ¿Le importaría dedicar unos cuantos minutos de su valioso tiempo para responder algunas preguntas? Su opinión es muy valiosa y la información que nos brinde será tratada confidencialmente. Muchas gracias.

¿ESTÁS DE ACUERDO EN SER ENTREVISTADO/A? **Sí () No ()**

Sección 1: INFORMACIÓN DEL ENTREVISTADO/A

Nombre de la Empresa donde labora:		Rubro (Giro) de la empresa:	
Nombres y Apellidos:			
Cargo dentro de la empresa:			
Experiencia en el cargo	Hasta 6 meses () de 6 a 12 meses() de 1 a 2 años () más de 3 años ()		
¿Que profesión tienes?			
¿Actualmente llevas o has llevado un curso o capacitación que te prepare para tu cargo?	Si.....		
	No.....		
¿Cual es (fue) el nombre del curso o programa de capacitación?			

Sección 2: CONOCIMIENTO ACTUAL SOBRE LA FACTURA CONFORMADA

1.- A lo largo de tu experiencia ¿Has oído hablar sobre la FACTURA CONFORMADA?	Si.....	Si responde "NO" PASE A LA SECCION 3
	No.....	
2.- ¿Conoces sobre sus características principales?	Si.....	
	No.....	
3.- ¿Cuáles son las principales características de la factura conformada?	Es un titulo valor con contenido crediticio, causal y proveniente de la venta de mercaderías y de la prestación de servicios.	
	Para que ese documento sea valido son necesaria las firmas del comprador y del vendedor en el título.	

	El simple documento prueba que la mercadería vendida o el servicio prestado se realizaron satisfactoriamente.									
	En él se deben consignar los bienes objeto de transacción, así como los datos completos del comprador y del vendedor y la fecha del pago.									
	Este título valor se queda en manos del comprador de la mercadería.									
4.- ¿Conoces sobre sus ventajas principales?	<table border="1"> <tr> <td>Si.....</td><td></td></tr> <tr> <td>...</td><td></td></tr> <tr> <td>No...</td><td></td></tr> </table>	Si.....		...		No...				
Si.....										
...										
No...										
5.- ¿Cuáles son las principales ventajas de la factura conformada?	Es un título con merito ejecutivo (<i>de fácil cobranza judicial</i>)									
	Existe un derecho real de garantía (garantía mobiliaria) que lo respalda.									
	Al ser parecido a la factura tienen beneficio tributario.									
	El simple documento prueba que la mercadería vendida o el servicio prestado se realizaron satisfactoriamente.									
	Permite darle mayor seguridad a las operaciones comerciales.									
	Permite que las empresas obtengan financiación mediante el factoring									
6.- ¿Utilizas o has utilizado este instrumento?	<table border="1"> <tr> <td>Si.....</td><td></td></tr> <tr> <td>...</td><td></td></tr> <tr> <td>No.....</td><td></td></tr> <tr> <td>...</td><td></td></tr> </table>	Si.....		...		No.....		...		Si responde "NO" PASE A LA SECCION 3
Si.....										
...										
No.....										
...										
7.- ¿Con qué frecuencia utilizas o has utilizado este instrumento?	<table border="1"> <tr> <td>Siempre</td><td></td></tr> <tr> <td>Casi siempre</td><td></td></tr> <tr> <td>A veces</td><td></td></tr> <tr> <td>Casi Nunca</td><td></td></tr> </table>	Siempre		Casi siempre		A veces		Casi Nunca		
Siempre										
Casi siempre										
A veces										
Casi Nunca										
8.- ¿Te parece fácil su utilización?	<table border="1"> <tr> <td>Si.....</td><td></td></tr> <tr> <td>..</td><td></td></tr> <tr> <td>No.....</td><td></td></tr> <tr> <td>....</td><td></td></tr> </table>	Si.....		..		No.....			Si respondiste no responde ¿por qué?.....
Si.....										
..										
No.....										
....										
9.- De las cuatro opiniones distintas sobre la factura conformada. ¿Con cuál de ellas estás de acuerdo? (elegir una sola respuesta)	Está bien como está.....									
	Puede mejorarse con pequeños cambios.....									
	Necesita reformas profundas.....									
	Debe cambiarse radicalmente.....									

Sección 3: MANEJO ACTUAL DE LAS OPERACIONES AL CRÉDITO

10.- En su empresa ¿trabajan con operaciones al crédito?	<table border="1"> <tr> <td>Si.....</td><td></td></tr> <tr> <td>No.....</td><td></td></tr> <tr> <td>.</td><td></td></tr> </table>	Si.....		No.....		.		Si responde "NO" su encuesta culminó aquí. Gracias por su colaboración.
Si.....								
No.....								
.								
11.- ¿Qué condiciones de crédito suelen utilizar?	Factura							
	Factura Conformada							
	Letra							

	Si.....			
Puede marcar mas de 1	Letra Avalada			
	Cheque Diferido			
	Carta Fianza			
	Otros. Especificar:			
12.- Ordene por porcentajes del instrumento más usado al menos usado como condición de crédito.	Factura			
	Factura Conformada			
	Letra			
	Letra Avalada			
	Cheque Diferido			
13.- Ordene del instrumento más seguro* al menos seguro para el cobro, según su criterio del 1 al 6. <i>*Considerar como seguro aquel instrumento que permite realizar efectivamente el cobro de las deudas pendientes.</i>	Factura			
	Factura Conformada			
	Letra			
	Letra Avalada			
	Cheque Diferido			
14.- Ordene del instrumento más práctico al menos práctico* para la operatividad, según su criterio del 1 al 6. <i>*Considerar como práctico aquel instrumento que permite realizar las operaciones con rapidez.</i>	Factura			
	Factura Conformada			
	Letra			
	Letra Avalada			
	Cheque Diferido			
15.- Le presento una lista de enunciados con respecto a las operaciones comerciales al crédito. Marque con un aspa (X) con cuáles está de acuerdo y con cuáles no, o marque NS/NR de no saber al respecto.		De acuerdo	Desacuerdo	NS/NR
a)	Tener respaldada todas las operaciones de crédito por títulos valores como la letra de cambio, el cheque o la factura conformada es o sería muy beneficioso			
b)	No todas las operaciones al crédito están resguardadas por títulos valores (letra, cheque, pagaré) lo que las hace mas riesgosas.			
c)	Es muy difícil negociar aceptación de títulos valores con los clientes.			
d)	Actualmente el aseguramiento de las operaciones comerciales al crédito con la aceptación de letras o cheques previo despacho de bienes implica un gasto de tiempo y dinero.			
e)	La factura conformada no es utilizada porque no se conoce sobre sus beneficios y ventajas.			
f)	La existencia de un instrumento que permita darle seguridad a las operaciones de compraventa al crédito sin que implique la demora de las prestaciones a realizar (entrega de bienes) es o sería un beneficioso para el mercado.			
g)	Lo anterior sería idóneo si no se tiene que negociar con el cliente la utilización de la factura conformada, es decir si su utilización se torna obligatoria.			

GUÍAS DE ANÁLISIS

GUIA DE ANÁLISIS SOBRE LA REGULACIÓN ACTUAL DE LA FACTURA CONFORMADA

Consideraciones previas				
Objeto de Análisis	Ley 28203 (Ley que modifica el Título único de la sección tercera del libro segundo de la Ley de Títulos Valores)			
Finalidad del análisis	Encontrar las ambigüedades, inconsistencias y vacíos de la Ley.			
Modalidad del análisis	Basado en la interpretación de cada artículo de la Ley y tomando como puntos de referencias regulaciones anteriores.			
Datos Generales				
Finalidad de la Ley	Promover el financiamiento de las empresas a través de la utilización de la factura conformada			
Objeto de regulación	Título Valor denominado Factura Conformada			
Función	Facilitar el acceso al crédito y fortalecer la cadena de pagos			
Estructura del Análisis				
Denominación	Ambigüedades			
	Inconsistencias	x		
	Vacíos			
Definición	Ambigüedades			
	Inconsistencias			
	Vacíos	x		
Características	Ambigüedades	x		
	Inconsistencias	x		
	Vacíos	x		
Requisitos Formales	Esenciales	Ambigüedades	x	
		Inconsistencias		
		Vacíos		
	No esenciales	Ambigüedades	x	
		Inconsistencias		
		Vacíos		
Circulación o Negociabilidad	Ambigüedades			
	Inconsistencias			
	Vacíos	x		
Plazos para su emisión, conformidad y pago	Emisión	Ambigüedades		
		Inconsistencias		
		Vacíos		
	Conformidad	Ambigüedades	x	
		Inconsistencias		
		Vacíos	x	

		Pago	Ambigüedades		
			Inconsistencias	x	
			Vacíos		
Medidas incentivadoras para su utilización		Ambigüedades			
		Inconsistencias			
		Vacíos	x		
OBSERVACIONES:					
1ro	Evaluación del contexto de la Ley	La regulación sobre la factura conformada se da ante un estado de inutilidad de la factura conformada, se pretende impulsar su utilización eliminando las barreras y supuestas deficiencias de la regulación anterior, sin embargo, no se tomo en consideración a los actores principales de este instrumento poniéndose más énfasis en la posible funcionalidad de financiamiento del instrumento en vez de enfocarse en los verdaderos problemas para su aplicación			
2do	Problemas suscitados de la Ley	Se han encontrado varias deficiencias, entre inconsistencias, ambigüedades y vacíos de la regulación, lo que sustenta el porque del fracaso de la regulación.			
3ro	Posibles soluciones o alternativas aplicadas a la Ley	Es necesario hacer una modificación a la regulación, tomando en cuenta las observaciones realizadas en esta investigación y haciendo hincapié en la necesidad de contar con el respaldo del estado (a través de sus instituciones) para una correcto relanzamiento de este instrumento.			

Entrevista

Entrevistado: Maritza Moreano Chávez

Profesión: Contadora Pública

Estudios realizados: Universidad Inca Garcilazo de la Vega

Años de colegiada: 10 Años

Fecha de entrevista: 15 de junio del 2011

Horas: 7.30

El propósito principal de esta entrevista es conocer su opinión acerca del manejo de las operaciones al crédito en las empresas que Ud. asesora y saber su opinión respecto a la utilización de la factura cambiaria propuesta.

1. Actualmente ¿cómo resguardan sus operaciones al crédito en su empresa?

Todo depende de las evaluaciones crediticias a las empresas, pero en su mayoría las resguardan con letras de cambio que son canjeadas por las facturas. Cancelamos las facturas con las letras. Cuando utilizamos cheques se considera como si fuera contado porque los cheques se cobran inmediatamente.

2. ¿Qué pasa cuando no trabajan con letras u otro documento de canje y no les pagan las facturas?

Existe contablemente en las empresas la figura de provisión de cuentas dudosas, que consiste en que la empresa que ha facturado y no se le ha pagado puede aplicar esa factura como gasto del año por lo que se descuenta del ingreso contabilizado anteriormente. Los requisitos para esa provisión son que haya un proceso judicial de cobro por esa factura o

que la empresa deudora esté sometida a un procedimiento concursal. También se puede provisionar facturas canjeadas con letras siempre y cuando se demuestre el protesto de la letra. Esto está establecido por SUNAT. Este procedimiento es difícil de hacer porque te piden muchos requisitos, hay casos en los que no se puede provisionar y eso representa un perjuicio para la empresa

3. ¿Qué opinas de que exista una factura que pueda protestarse, ejecutarse y negociarse rápidamente tal y cómo se hace con la letra de cambio?

Sería interesante porque mejoraría el tema de las provisiones de cuentas, de las cobranzas y la liquidez.

4. Luego de leer las propuestas que se le ha alcanzado, ¿qué opina de las mismas?

Parece que puede servir de mucho; sin embargo, creo que se debería ampliar la utilización de la factura a todos los servicios en general para evitar que las empresas eviten su uso o la utilicen indebidamente, la generalidad es mejor a mi criterio.

Por otro lado, como un agregado a la propuesta considero que deben incluir en el formato impreso la emisión de notas de crédito contra la factura porque se dan muchos casos de reclamos y esos se arreglan con esos documentos.

Para finalizar debería considerarse la cláusula no negociable, porque hay algunas empresas que no necesariamente quieren que sus documentos entren al banco.

Muchas gracias por su colaboración.